

МИНИСТЕРСТВО НА ФИНАНСИТЕ
АГЕНЦИЯ ПО ОБЩЕСТВЕНИ ПОРЪЧКИ

Изх. номер 38-00-31
Дата: 22.05.2018 г.

ДО

Г-Н ГАВРАИЛ ЗАБУРТОВ
ГЛАВЕН СЕКРЕТАР НА
НАЦИОНАЛНА АГЕНЦИЯ ПО
ПРИХОДИТЕ
На Ваш изх. № 24-03-655-1/27.07.2018 г.

Копие: Г-ЖА МИЛЕНА КОЛЕВА
ДИРЕКТОР НА
ТЕРИТОРИАЛНА ДИРЕКЦИЯ НА
НАЦИОНАЛНАТА АГЕНЦИЯ ПО
ПРИХОДИТЕ - ВАРНА
На изх. № ВгРК-87-8/26.06.2018 г.

Относно: Сключване на договор за предоставяне на достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителна мрежа, на основание чл. 79, ал. 1, т. 3, б „в“ от ЗОП, с дружества, притежаващи изключителни права за съответната територия, на основание лицензи по чл. 43, ал. 2 от Закона за енергетиката (ЗЕ)

УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН ЗАБУРТОВ,

В отговор на поставените въпроси, Агенцията по обществени поръчки изразява следното становище.

Предметът на договорите за достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителната мрежа е обект на обществена поръчка по чл. 3 от ЗОП, поради което във всички случаи когато се възлагат от субект с качество възложител по ЗОП и не са налице изчерпателно предвидените в закона основания за изключване от приложното поле следва да се спазват приложимите разпоредби. Съобразяването с нормите от законодателството по обществени поръчки е задължително както за възложителите, така и за субектите, които участват в системата на обществените поръчки като изпълнители на доставки, услуги или строителство по договори, чийто предмет е обект на обществена поръчка, като част от общото задължение за спазване на установения правен ред. Предоставянето на достъп и пренос на електрическа енергия е обект на обществена поръчка по смисъла на приложимите европейски директиви (2014/24 ЕС и 2014/25/ЕС), въведени в националния закон - ЗОП, и липсват основания за изключването им както в европейското, така и в националното законодателство.

Изложенияте в писмото проблеми, произтичащи от заявените отказ за съобразяване със ЗОП от страна на определени дружества с изключителни права за

определена територия, многократно са поставяни от възложители, с оглед необходимостта от законосъобразното регламентиране на договорните отношения с посочените дружества. В тази връзка, и за постигане на баланс между законодателството в областта на обществен поръчки и съществуващата специална нормативна уредба в определена област (в случая Закона за енергетиката и свързаните с него подзаконов нормативни актове), са инициирани и осъществени законодателни промени, чрез които в действащата към момента уредба (ЗОП, ДВ бр. 17 от 2019 г.) спецификите на този вид поръчки са отчетени в максималната допустима степен и е намерено разрешение на описаните проблеми.

С оглед изложеното, аргументите, изтъквани от дружеството, и цитирани в писмото не обуславят derogatione a lege, а е необходимо да се съобразят следните обстоятелства:

Във връзка с довода, че специалната нормативна уредба изисква задължително сключване на договори при нормативно регламентиран общи условия, е необходимо да се има предвид, че със законодателна промяна в чл. 31, ал. 1, т. 5 от ЗОП, в сила от 16.02.2018 г. (ДВ бр. 15/2018 г.), посоченият проблем е разрешен като са предвидени случаи, при които обявяването и възлагането на поръчката не изисква проект на договор, а именно - когато договорът се сключва при общи условия или нормативен акт определя задължителното му съдържание. Тази възможност следва да се счита за приложима по отношение поръчките за достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителната мрежа, за които се отнася запитването, предвид специалната нормативна уредба в Закона за енергетиката и правилата за търговия с електрическа енергия, които изискват договорите между съответния оператор на ЕРМ и крайните клиенти да се сключват при общи условия.

На следващо място, обстоятелството, че поради притежавани изключителни права изпълнението е възможно само от определен изпълнител, също не изключва договора от приложното поле на ЗОП, а обуславя прилагане на съответни разпоредби, насочени да регламентират тези изключения.

В чл. 79, ал. 1 от ЗОП са изброени различни основания, при които е допустимо възлагане на поръчка чрез процедура на договаряне без обявление. Сред тях са и тези по т. 3, при които поръчката може да бъде изпълнена само от определен изпълнител, вкл. поради наличие на изключителни права (буква „в“). Характерната особеност, че изпълнението е възможно само от един конкретен изпълнител, обуславя включването на чл. 79, ал. 1, т. 3 от ЗОП сред предвидените в чл. 65, ал. 1 от ППЗОП случаи, при които може да се сключи договор без одобряване и изпращане на покана, а необходимата информация за процедурата се посочва от възложителя в решението за нейното откриване. В тези случаи, съгласно чл. 65, ал. 2 от ППЗОП договорът се сключва след влизане на решението в сила, като при подписване на договора се представят документи, удостоверяващи липсата на основания за отстраняване от процедурата, както и съответствие с поставени критерии за подбор, и декларация за липса на обстоятелства по чл. 54, ал. 1, т. 7 от ЗОП.

В тази връзка, както се отбелязва и в запитването, в новата разпоредба на чл. 54, ал. 4 от ЗОП (в сила от 01.03.2019 г.) е предвидена правна възможност за възложителя да не прилага изискванията по ал. 1 при поръчки, възлагани на основание чл. 79, ал. 1, т. 3 и 4, чл. 182, ал. 1, т. 1 или чл. 191, ал. 1, т. 2 и 3, когато се налага да се защитят особено важни държавни или обществени интереси. В тези случаи той е длъжен да посочи мотиви в обявлението за възлагане на поръчка, а при възлагане по чл. 191, ал. 1, т. 2 и 3 – в досието на поръчката. В конкретния случай, доколкото предметът на посочените поръчки е за достъп и пренос на електрическа

енергия през електроразпределителната мрежа, при липса на възможност да бъдат изпълнени от друг изпълнител, може да се приеме, че е налице общественият интерес, визиран в разпоредбата. За да бъде изпълнено и следващото условие, е необходимо в обявлението за поръчката да бъдат изложени мотивите, които обосновават прилагането и. В частност, по отношение задълженията за данъци и задължителни осигурителни вноски, изискването по чл. 54, ал. 1, т. 3 от ЗОП не се прилага когато размерът им е до 1 на сто от сумата на годишния общ оборот за последната приключена финансова година, но не повече от 50 000 лв., без да е необходимо изпълнението на други условия.

ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР:

доц. д-р МИГДЕНА ПАНДОВА





НАЦИОНАЛНА АГЕНЦИЯ ЗА ПРИХОДИТЕ
ЦЕНТРАЛНО УПРАВЛЕНИЕ

1000 София, бул. "Княз Александър Дондуков" № 52 Телефон 0700 18 700 Факс (02) 9859 3099

Изх. №24-03-655#2/18/20.05.2019 г

ДО
Г-ЖА МИГЛЕНА ПАВЛОВА
ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР НА
АГЕНЦИЯ ПО ОБЩЕСТВЕНИ
ПОРЪЧКИ
Гр. София 1000, Ул. „Леге“ №4

КОПИЕ ДО:
Г-ЖА МИЛЕНА КОЛЕВА
ДИРЕКТОР НА ТД НА НАП ВАРНА

На Ваш изх. №ВтрК-87-8/26.06.2018 г.

ОТНОСНО: необходимост от предоставяне на становище във връзка с прилагането на чл 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от *Закона за обществените поръчки (ЗОП)*

УВАЖАЕМА ГОСПОЖО ПАВЛОВА,

С писмо наш изх. №24-03-655#1/27 07 2018 г. сме Ви информирали за отказ от страна на електроразпределително дружество „Електроразпределение Север“ АД за сключване на договор за обществена поръчка при условията на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП с предмет: „Предоставяне на достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителната мрежа за обекти на ТД на НАП Варна и офиси за обслужване Добрич, Разград, Русе, Силистра, Търговище и Шумен“ В същото писмо подробно сме изложили цялата относима по казуса фактическа обстановка, както и сме отправили въпроси, касаещи приложното поле на чл 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП Също така сме аргументирали належащата необходимост от Вашето становище по изложения



НАЦИОНАЛНА АГЕНЦИЯ ЗА ПРИХОДИТЕ
ЦЕНТРАЛНО УПРАВЛЕНИЕ

случай, като сме отправили молба за предоставяне на становището в непродължителен срок.

Въпреки изложеното, към настоящия момент все още не сме получили становище от Ваша страна. В тази връзка напомням, че становището Ви е от съществено значение за Национална агенция за приходите, както за разрешаване на описания в писмо изх. №24-03-655#1/27.07.2018 г казус, така и за уреждане на постоянно възникващите спорове и с други монополисти - доставчици на комунални услуги

С оглед горното, отправям повторна молба за предоставяне на Вашето становище в непродължителен срок по изложените в писмо изх. №24-03-655#1/27 07.2018 г въпроси.

ПРИЛОЖЕНИЕ:

1. Писмо изх. №24-03-655#1/27 07 2018 г., ведно с приложения №1 и №2 към него.

X

ГАВРАИЛ ЗАБУРТОВ

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР НА НАП

Signed by Gavrail I. Zaburtov



НАЦИОНАЛНА АГЕНЦИЯ ЗА ПРИХОДИТЕ
ЦЕНТРАЛНО УПРАВЛЕНИЕ

1000 София, бул. "Княз Александър Дондуков" № 52 Телефон 0700 18 700 Факс (02) 9859 3099

Изм. №24-03-655#11.07.2018 г

ДО

Г-ЖА МИГЛЕНА ПАВЛОВА
ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР НА
АГЕНЦИЯ ПО ОБЩЕСТВЕНИ
ПОРЪЧКИ

Гр. София 1000, Ул. „Леге“ №4

КОПИЕ ДО:

Г-ЖА МИЛЕНА КОЛЕВА
ДИРЕКТОР НА ТД НА НАП ВАРНА

На Ваш изх. №ВгРК-87-8/26.06.2018 г.

ОТНОСНО: необходимост от предоставяне на становище във връзка с прилагането на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от *Закона за обществените поръчки (ЗОП)*

УВАЖАЕМА ГОСПОЖО ПАВЛОВА,

В Централно управление на НАП постъпи писмо вх. №24-03-655/11.07 2018 г. от директора на ТД на НАП Варна, касаещо отказ от страна на електроразпределително дружество „Електроразпределение Север“ АД (електроразпределително дружество с лицензионна територия, обхващаща 9 административни области в Североизточна България + Варна, Велико Търново, Габрово, Добрич, Разград, Русе, Силистра, Търговище и Шумен) за сключване на договор за обществена поръчка, при следната фактическа и правна обстановка:



НАЦИОНАЛНА АГЕНЦИЯ ЗА ПРИХОДИТЕ
ЦЕНТРАЛНО УПРАВЛЕНИЕ

С Решение №1-18/08.02.2018 г. на директора на ТД на НАП Варна (изх. №ВтрК-87-3/08.02.2018 г.) е открита обществена поръчка на стойност над прага по чл. 20, ал. 1, т. 1, б. „б“ от ЗОП, чрез провеждане на процедура на договаряне без предварително обявление по чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП с предмет: „Предоставяне на достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителната мрежа за обекти на ТД на НАП Варна и офиси за обслужване Добрич, Разград, Русс, Силистра, Търговище и Шумен“ с изпълнител „Електроразпределение Север“ АД (предишно наименование „ЕНЕРГО-ПРО Мрежи“ АД). Уникалният номер на поръчката в РОП е 00530-2018-0009.

На 04.04.2018 г. е публикувано становище за осъществен контрол по чл. 233 от ЗОП, съгласно което „Прилагането на избраното правно основание е законосъобразно“.

На 05.04.2018 г. от ТД на НАП Варна до „Електроразпределение Север“ АД е изпратено писмо изх. №ВтрК87-4/05.04.2018 г. (получено на 13.04.2018 г.) за сключване на договор и представяне на документите по чл. 67, ал. 6 от ЗОП и на декларация за липсата на обстоятелства по чл. 54, ал. 1, т. 7 от ЗОП.

В отговор, в ТД на НАП Варна е постъпило писмо вх. №ВтрК-87-5/27.04.2018 г. (изх. №К-EDN 2408/25.04.2018 г. на „Електроразпределение Север“ АД), съгласно което дружеството заявява, че тъй като притежава изключителни права по смисъла на § 2, т. 47 от ДР на ЗОП за изпълнение на дейността, предмет на поръчката, и предвид разпоредбата на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП, „Електроразпределение Север“ АД не следва да представя изискваните от възложителя на основание чл. 65 от **Правилника за прилагане на ЗОП** (ППЗОП) документи, нито е необходимо участието на дружеството в обществената поръчка и сключването на договор по реда предвиден в ЗОП, тъй като предметът на поръчката не попада в приложното поле на ЗОП.

С писмо изх. №ВтрК-87-6/03.05.2018 г. до „Електроразпределение Север“ АД, с копие до Агенция по обществени поръчки, от страна на ТД на НАП Варна са изложени подробни аргументи, обосноваващи необходимостта от сключване на договор за обществена поръчка по реда на ЗОП, съответно представяне на изискваните съобразно закона документи.



НАЦИОНАЛНА АГЕНЦИЯ ЗА ПРИХОДИТЕ
ЦЕНТРАЛНО УПРАВЛЕНИЕ

На 25.05.2018 г. „Електроразпределение Север“ АД е предоставило на ТД на НАП Варна екземпляр на безсрочен Договор за достъп и пренос през електроразпределителната мрежа, собственост на дружеството

На 29.05.2018 г. по ел. поща до „Електроразпределение Север“ АД е изпратено предложение за вписване на срок на договора, съобразно обявеното в Решение №1-18/08 02.2018 г. на директора на ТД на НАП Варна за откриване на процедурата.

На 19.06.2018 г. с вх. №ВтрК-87-7/19.06.2018 г. в ТД на НАП Варна по ел. поща е получен отговор, с който „Електроразпределение Север“ АД потвърждава изразеното становище и аргументи в писмо вх. №ВтрК-87-5/27.04.2018 г. (техен изх. №К-EDN 2408/25 04.2018 г.), а именно, че „Вашето искане за сключване на договор за достъп и пренос към електроразпределителната мрежа по ЗОП не може да бъде изпълнено спазвайки действащата нормативна уредба. **Закона за енергетиката (ЗЕ)**, Правилата за търговия на електрическа енергия (ПТЕЕ) и Общите условия (ОУ) на „Електроразпределение Север“ АД. **Участнето на „Електроразпределение Север“ АД в процедури по ЗОП, касаещи мрежовите услуги за достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителната мрежа, не попадат в приложното поле на ЗОП. Действащите разпоредби на ЗОП се намират в противоречие с императивните изисквания на ЗЕ и ПТЕЕ, които изискват договорите за достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителната мрежа да бъдат сключвани между съответния оператор на ЕРМ и крайните клиенти при ОУ, изготвени от съответния оператор и одобрени от КЕВР.**“

УВАЖАЕМА ГОСПОЖО ПАВЛОВА,

С оглед всичко изложено, във връзка с чл. 229, ал. 1, т. 2, б. „б“ от ЗОП, в качеството Ви на орган, оказващ методическа помощ на възложителите, моля да ни предоставите становище по следните въпроси:

1. Попада ли в приложното поле на ЗОП, и по-конкретно на чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП, дейността по предоставяне на достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителната мрежа за обекти на ТД на НАП Варна и офиси за обслужване Добрич, Разград, Русе, Силистра, Търговище и Шумен, предвид, че съгласно чл. 43, ал. 2 от ЗЕ. „За една обособена територия се издава само една лицензия



НАЦИОНАЛНА АГЕНЦИЯ ЗА ПРИХОДИТЕ
ЦЕНТРАЛНО УПРАВЛЕНИЕ

за разпределение на електрическа енергия или на природен газ“, като за територията на области Варна, Добрич, Разград, Русе, Силистра, Търговище и Шумен е издадена лицензия именно на „Електроразпределение Север“ АД?

2 В случай, че посочените услуги по предоставяне на достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителната мрежа попадат в приложното поле на ЗОП, следва ли да бъде спазен редът, указан в ЗОП, за възлагане на поръчка по чл. 79, ал. 1, т. 3, б. „в“ от ЗОП на стойност по чл. 20, ал. 1, т. 1, б. „б“ от ЗОП, а именно, чрез сключване на писмен договор (чл. 112 от ЗОП), след представяне на документите по чл. 67, ал. 6 от ЗОП и на декларация за липсата на обстоятелства по чл. 54, ал. 1, т. 7 от ЗОП (чл. 65, ал. 2 от ППЗОП)?

Становището Ви е неотложно необходимо във връзка с изразената категорична позиция от страна на „Електроразпределение Север“ АД в писма вх. №ВтрК-87-5/27.04.2018 г. и вх. №ВтрК-87-7/19.06.2018 г.

Становището Ви е от съществено значение за НАП, както за разрешаване на гореописаният казус с „Електроразпределение Север“ АД, така и за уреждане на постоянно възникващите спорове и с други монополисти - доставчици на комунални услуги. В тази връзка напомням, че за належащата необходимост от становище по отказа от страна на „Електроразпределение Север“ АД (преднишно наименование „ЕНЕРГО-ПРО Мрежи“ АД) да участва в процедура на договаряне без предварително обявление с предмет: „Предоставяне на достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителната и електропреносна мрежи за нуждите на административните сгради на ТД на НАП Варна и офиси за обслужване Добрич, Разград, Русе, Силистра, Търговище и Шумен“, сте сезирани и от КЕВР с писмо изх. №Е-05-02-12/03.04.2017 г., както и от НАП с писмо наш изх. №24-03-193#4/18.07.2017 г.

Моля за предоставяне на Вашето становище в непродължителен срок, с оглед своевременното установяване на законосъобразни взаимоотношения между НАП и „Електроразпределение Север“ АД, по повод на ползваната услуга по достъп и пренос на електрическа енергия през електроразпределителната мрежа.



НАЦИОНАЛНА АГЕНЦИЯ ЗА ПРИХОДИТЕ
ЦЕНТРАЛНО УПРАВЛЕНИЕ

В случай на установена от Вас необходимост от предоставяне на допълнителни документи или информация, изразяваме готовност да ги осигурим незабавно.

ПРИЛОЖЕНИЯ (копия):

- 1 Писмо вх. №24-03-655/11 07.2018 г., ведно с приложения от №1 до №10 към него – 22 л / 39 стр.
- 2 Писмо изх. №Е-05-02-12/03 04 2017 г. от КЕВР – 1 л./ 2 стр

ГЛАВЕН СЕКРЕТАР,

НА НАП:

ГЛАВРАЙД ЗАБУРГОВ/