

Рег. номер: МУ-5

Дата: 29.06.2016 г.

МЕТОДИЧЕСКО УКАЗАНИЕ

Относно: Задължение за определяне качеството възложител по смисъла на Закона за обществените поръчки

С новия Закон за обществените поръчки (ЗОП), който влезе в сила от 15.04.2016 г., настъпиха някои промени в подхода към дефиниране на възложителите на обществени поръчки, в т.ч. и на публичноправните организации. По този повод в Агенцията по обществени поръчки постъпиха множество писма, в които юридически лица отправят искане агенцията да се произнесе относно наличието на основание да бъдат квалифицирани като публичноправна организация, както и да потвърди аргументите, изложени в подкрепа на едната или другата теза.

Поради общия характер на законодателството в областта на обществените поръчки е установен принцип (вкл. в практиката на Съда на Европейския съюз, напр. Дело С-373/00), според който преценката, дали дадено юридическо лице е създадено, за да извършва дейност, която служи за задоволяване на нужди от общ интерес се прави за всеки конкретен случай в зависимост от особеностите, съпътстващи създаването на дружеството и характера на осъществяваната дейност.

Тези съображения са намерили отражение в европейското законодателство в областта на обществените поръчки от 2014 г. В уводната част на Директива 2014/24/ЕС са посочени основните критерии за определяне дали нуждите от общ икономически интерес, за задоволяването на които организацията е създадена или има задача да задоволява, имат промишлен или търговски характер. В съответствие с това в дефиницията за публичноправна организация в § 2, т. 43 от ДР на ЗОП е уточнено, че нуждите от общ интерес имат промишлен или търговски характер, когато лицето действа в нормални пазарни условия, стреми се да реализира печалба, като самостоятелно понася загубите от извършване на дейността си.

Поради изложените по-горе причини и в националното законодателство по обществени поръчки законодателят е възприел принципа, че всяко юридическо лице най-добре познава особеностите на своята дейност и може да обоснове наличието или липсата на предвидените в закона условия за дефинирането му като „публичноправна организация“. Чрез разпоредбата на чл. 2, ал. 1 от Правилника за прилагане на ЗОП, възложителите по чл. 5, ал. 2 – 4 от ЗОП са задължени да уведомяват АОП за придобиване или изгубване на качеството възложител при възникване на съответното основание.

Предвид гореизложеното, аргументирането на тезата за наличието или липсата на качеството възложител относно дадено юридическо лице, е задължение и отговорност на съответното лице.

ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР:

МИГЛЕНА ПАВЛОВА