



ОБЩИНА ЛЯСКОВЕЦ



гр. Лясковец, пл. "Възраждане" № 1, тел. 0619/2 20 55, факс 0619/2 20 45
e-mail: obshtina@lyaskovets.net, www.lyaskovets.net

ЗАПОВЕД

№ ⁵³⁰...../ 06.03.2019 г.
гр. Лясковец

На основание чл. 22, ал. 1, т. 8 от Закона за обществените поръчки (ЗОП) и във връзка с чл. 110, ал. 1, т. 5 от ЗОП, Решение № 273/16.01.2019 г. за откриване на процедура „публично състезание“ по реда на Глава двадесет и пета от Закона за обществените поръчки (ЗОП) за възлагане на обществена поръчка с предмет: **„Ремонтно - възстановителни работи на оградни и подпорни зидове и ритуална къща към Църква „Свети Атанас“ - гр. Лясковец“**, Протокол № 1 от 19.02.20189 г. – 01.03.2019 г. на Комисията, назначена с моя Заповед № 446/19.02.2019 г. за разглеждане, оценка и класиране на подадените оферти в процедурата „публично състезание“ и Доклад с вх. № ОП-1187/05.03.2019 г. от нейната работа, утвърдени с моя Заповед № 521/ 05.03.2019 г., в качеството си на възложител по смисъла на чл. 5, ал. 2, т. 9 от ЗОП,

ПРЕКРАТЯВАМ:

Процедура „публично състезание“ по реда на Глава двадесет и пета от ЗОП за възлагане на обществена поръчка за строителство с предмет: **„Ремонтно-възстановителни работи на оградни и подпорни зидове и ритуална къща към Църква „Свети Атанас“ - гр. Лясковец“**, поради следните мотиви, подробно изложени в Протокол № 1 от 19.02.20189 г. – 01.03.2019 г. от работата на комисията, назначена с моя Заповед № 446/19.02.2019 г. за разглеждане, оценка и класиране на подадените оферти:

Комисията, назначена с моя Заповед № 446/19.02.2019 г. за разглеждане, оценка и класиране на подадените оферти за възлагане на обществена поръчка за строителство с предмет: **„Ремонтно-възстановителни работи на оградни и подпорни зидове и ритуална къща към Църква „Свети Атанас“ - гр. Лясковец“**, е отворила на публично заседание на 19.02.2019 г. подадените шест оферти.

В хода на нейната работа, на закрито заседание по реда на чл. 54, ал. 7 от ППЗОП, тя е започнала обстойно разглеждане на документите, приложени в офертите на участниците за съответствие с изискванията към личното състояние и критериите за подбор, поставени от възложителя. При разглеждането на документите, съдържащи се в офертите на участниците, комисията е констатирала, че в офертите на част от участниците, подали оферта за участие в процедура „публично състезание“ по реда на Глава двадесет и пета от Закона за обществените

поръчки (ЗОП) за възлагане на обществена поръчка с предмет: „Ремонтно - възстановителни работи на оградни и подпорни зидове и ритуална къща към Църква „Свети Атанас” - гр. Лясковец”, се съдържат декларации по чл. 10, т. 2 от Закона за мерките срещу изпирането на пари (Образец № 10), а сред документите, приложени в офертите на другата част от участниците такава декларация изобщо липсва.

След като е разгледала представената от възложителя документация по провеждане на процедурата за възлагане на обществена поръчка с предмет: „Ремонтно - възстановителни работи на оградни и подпорни зидове и ритуална къща към Църква „Свети Атанас” - гр. Лясковец” и е съобщила действащото законодателство, комисията е констатирала наличието на **нарушение при откриване на процедурата „публично състезание”, което не може да бъде отстранено, без това да промени условията, при които е обявена процедурата (нарушение по чл. 110, ал. 1, т. 5 от ЗОП), което представлява основание за задължително прекратяване на процедурата за възлагане на обществената поръчка.** Нарушението при откриване на процедурата „публично състезание”, което не може да бъде отстранено, без това да промени условията, при които е обявена процедурата, се състои в следното:

В утвърдената от възложителя документация за участие в процедурата „публично състезание” за възлагане изпълнението на обществена поръчка с предмет: „Ремонтно - възстановителни работи на оградни и подпорни зидове и ритуална къща към Църква „Свети Атанас” - гр. Лясковец”, в „Изисквания и указания за подготовка на офертата, реда и условията за провеждане на обществената поръчка” (Приложение № 2) в т. 6 „Указания за подготовка на офертата“, б. В. „Съдържание на опаковката“, **липсва ясно и категорично изискване на възложителя за подаване от страна на участниците на декларация по ЗМИП.** Същевременно в документацията за участие в процедурата се съдържа образец на декларация (Образец № 10), за която е посочено като правно основание „чл. 10, т. 2 от Закона за мерките срещу изпирането на пари”, но никъде в документацията за участие и възлагане на обществената поръчка не е посочен нито реда за провеждане на т. нар. комплексна проверка по реда на чл. 10, т. 2 от Закона за мерките срещу изпирането на пари (ЗМИП) от страна на възложителя в качеството му на задължено лице по чл. 4 от ЗМИП, част от която е и въпросната декларация, нито е поставено изискване за идентифициране на действителния собственик на дружествата – участници в процедурата по възлагане на обществената поръчка, което задължение за възложителя произтича по силата на чл. 59, ал. 1, т. 3 във вр. ал. 3 и чл. 4, т. 23 от ЗМИП и чл. 37, ал. 1 и ал. 2 от ППЗМИП.

В хода на своята работа комисията е установила, че възложителите на обществени поръчки като задължени лица по ЗМИП (арг. чл. 4, т. 23 от ЗМИП) са длъжни да прилагат определените в ЗМИП мерки за превенция, както един от способите за ефективното им прилагане е събирането на декларации по **нормативно утвърдения с чл. 37, ал. 1 ППЗМИП образец, която трябва да съдържа всички реквизити (по приложение № 2 от ППЗМИП) и да не предизвиква съмнение относно лицето, което я подава, и относно съдържанието ѝ.**

Считано от 31.03.2018 г. е влязъл в сила нов Закон за мерките срещу изпирането на пари (ЗМИП), с който се въвеждат изискванията на Директива (ЕС) 2015/849 на Европейския парламент и Съвета от 20 май 2015 г. за предотвратяване

използването на финансовата система за целите на изпирането на пари и финансирането на тероризма (Директива (ЕС) 2015/849), Международните стандарти за превенцията на изпирането на пари и финансирането на тероризма, Конвенцията на Съвета на Европа относно изпирането на пари, издирване, изземване и конфискация на облагите от престъпления и финансиране на тероризма (CETS 198), подписана във Варшава на 16.05.2005 г., както и на резолюции на Съвета за сигурност на ООН за превенция на тероризма и финансирането му. С новия ЗМИП е дадена дефиниция на понятието „изпиране на пари“ по смисъла на закона и са изброени категориите субекти, задължени по закона да прилагат мерките за превенция на използването на финансовата система за целите на изпирането на пари. Така определения кръг задължени лица в действащия ЗМИП е в съответствие с чл. 2, § 1 и чл. 4 от Директива (ЕС) 2015/849, който изисква от държавите членки да гарантират, че директивата обхваща изцяло или частично професии и категории предприятия, различни от задължените субекти, посочени в чл. 2, § 1, които са ангажирани с дейности, за които е особено вероятно да бъдат използвани за целите на изпирането на пари или финансирането на тероризма.

С оглед изискванията на Директива (ЕС) 2015/849 са предложени и мерките за превенция на използването на финансовата система за целите на изпирането на пари, които съгласно новия ЗМИП включват както комплексна проверка на клиентите, така и тяхното идентифициране посредством събиране и изготвяне на документи и друга информация и тяхното съхраняване, оценка на риска от изпиране на пари, разкриване на информация относно съмнителни операции, сделки и клиенти, разкриване на друга информация за целите на закона, контрол върху дейността на задължените субекти и обмен на информация. Посочените мерки са подробно уредени в ЗМИП, като редът за тяхното прилагане е предвидено да бъде доразвит в правилника за прилагане на закона (ППЗМИП).

Комплексната проверка на клиентите е уредена в Глава втора на ЗМИП, като са предвидени както общи правила за прилагане на мерките за комплексната проверка (Раздел I), така и особени правила (Раздел II), ред и условия за прилагане на мерки за опростена комплексна проверка (Раздел III) и ред и условия за прилагане на мерки за разширена комплексна проверка (Раздел IV). Уредени са и видовете мерки за комплексна проверка – идентифициране на клиенти и проверка на тяхната идентификация, идентифициране на действителния собственик, събиране на информация и оценка на целта и характера на деловите отношения, които са установени, установяване на произхода на средствата, текущо наблюдение върху установените делови отношения. Регламентирани са хипотезите, при които се прилагат тези мерки, в т.ч. установяване на делови отношения, каквито безспорно са и процедурите за възлагане на обществени поръчки, предшестващи сключването на договори за възлагане на обществените поръчки за строителство, доставки и услуги (арг. чл. 3 във вр. чл. 112 от ЗОП). При регламентиране на реда и условията за идентификация и проверка на идентификацията на действителните собственици са взети предвид препоръките, отправени към Република България от Глобалния форум за прозрачност и обмен на информация за данъчни цели към Организацията за икономическо сътрудничество и развитие (ОИСР), който представлява постоянно действаща международна конференция към ОИСР.

При възлагането на обществените поръчка е налице необходимост от извършване на комплексната проверка (т.е. преди установяване на деловото

взаимоотношение или сключването на случайната сделка), като при невъзможност за извършване на комплексната проверка, задължените лица по закона са длъжни да откажат извършването на операцията или сделката или установяването на делови взаимоотношения, а при вече установени такива отношения – да ги прекратят, като по тяхна преценка могат да уведомят за това дирекция „Финансово разузнаване“ на Държавна агенция „Национална сигурност“. Тези изисквания за извършване на комплексна проверка на клиентите следват както от разпоредбите на Директива (ЕС) 2015/849, така и от международните стандарти. Опростената комплексна проверка се допуска в зависимост от оценката на потенциалния риск от изпиране на пари или финансиране на тероризъм. Опростената комплексна проверка на клиентите изисква прилагането на всички мерки за комплексна проверка при съобразяване на степента и обема на тяхното прилагане с нивото на риск чрез прилагане на една или повече от посочените в законопроекта мерки, като са предвидени и конкретни мерки за опростена комплексна проверка, които може да се прилагат заедно и поотделно.

Освен това, в ЗМИП е уредено и едно съществено задължение за лицата и правните образувания в качеството им на клиенти – да предоставят на задължените по закона субекти (в т. ч. възложителите на обществени поръчки съгл. чл. 4, т. 23 от ЗМИП) при извършване на идентификация и нейната проверка, информация относно действителните собственици. Предвидено е и задължение, при поискване такава информацията да се предоставя и на дирекция „Финансово разузнаване“ на Държавна агенция „Национална сигурност“ и на компетентните органи по този закон в определения от тях срок. Така формулираните задължения кореспондират с изискванията на чл. 30 и чл. 31 от Директива за изпълнение (ЕС) 2015/2392 на Комисията от 17 декември 2015 г. относно Регламент (ЕС) № 596/2014 на Европейския парламент и на Съвета по отношение на съобщаването на компетентните органи за действителни или възможни нарушения на посочения регламент (Директива № 2015/2392) и имат за цел въвеждане на гаранции за възможността на задължените по закона субекти да извършват идентификация на действителните собственици и нейната проверка. От своя страна, посочената директива се цели създаването на условия за лицата, които съобщават за действителни или възможни нарушения на Регламент (ЕС) № 596/2014 (подаващите сигнали за нарушения лица) на компетентните органи и да им съдействат за разкриването на нарушения, свързани с пазарна злоупотреба, както и за налагането на съответните санкции.

Изискването за наличието на лице за контакт (при идентифициране на действителния собственик), което да отговаря за изпълнението на изискването за прозрачност на действителния собственик, съответства на международните стандарти и изрично е вменено като задължение по силата на чл. 37, ал. 2 от ППЗМИП, изискващ декларацията за идентифициране на действителния собственик да съдържа всички реквизити съгл. Приложение № 2.

В § 2 от Допълнителните разпоредби на ЗМИП е формулирана подробна дефиниция на понятието „действителен собственик“, която съответства напълно на дефиницията в чл. 3 т. 6 от Директива (ЕС) 2015/849. С цел внасяне на яснота при тълкуването и улесняване прилагането на разпоредбите относно идентифицирането на действителните собственици и проверката на тяхната идентификация, в дефиницията прекият и непрекият контрол са разграничени.

В съответствие с чл. 7 от Закона за нормативните актове (ЗНА) за прилагането на конкретни разпоредби от ЗМИП, както и постигане на завършена нормативна уредба, отнасяща се до уреждането на обществените отношения, свързани с определяне на мерките за превенция на използването на финансовата система за целите на изпирането на пари, както и организацията и контрола по тяхното изпълнение, е предвидено издаването на правилник за прилагането му. Така в изпълнение на § 10 от ПЗР на ЗМИП, с ПМС № 357 от 31.12.2018 г. е приет Правилник за прилагане на Закона за мерките срещу изпирането на пари (ППЗМИП), обнародван бр. 3 на „Държавен вестник“ от 8 януари 2019 г., който подзаконов нормативен акт е бил в сила при откриване на настоящата процедура „публично състезание“ за възлагане на обществената поръчка и утвърждаване на документацията за участие от страна на възложителя (16.01.2019 г. когато е публикувано Решение № 273/16.01.2019 г. и Обявлението за обществената поръчка в Портала на обществените поръчки на АОП).

С ППЗМИП се урежда прилагането на конкретни разпоредби от ЗМИП, в т.ч. формата на декларациите по чл. 37, ал. 2 от ППЗМИП (съдържание и реквизити), подавани от законния представител или от пълномощника на юридическото лице във връзка с идентифицирането на действителните собственици на клиентите - юридически лица, както и редът за тяхното подаване по чл. 59, ал. 3 от ЗМИП, условията и редът за мерките за събиране на информация за идентифициране и проверка на идентификацията на действителния собственик на юридическото лице или друго правно образувание (в т.ч. консорциум/обединение при участие в процедури по възлагане на обществени поръчки).

Възложителите на обществени поръчки като задължени лица по чл. 4, т. 23 от ЗМИП трябва да проведат идентифициране на действителния собственик, проверка на неговата идентификация и изясняване на произхода на средствата като част от комплексната проверка по ЗМИП. Способите за идентифицирането на всяко физическо лице, което е действителен собственик на клиент – юридическо лице или друго правно образувание, са справките и документите по чл. 59, ал. 1, т. 1 и 2 от ЗМИП, както и декларацията по чл. 59, ал. 1, т. 3 от ЗМИП. Съгласно разпоредбата на чл. 37, ал. 1 от ППЗМИП освен справките и документите по чл. 59, ал. 1, т. 1 и 2 от ЗМИП, възложителите прилагат изброените по-горе три способа за идентифициране на действителния собственик на клиент – юридическо лице или правно образувание кумулативно (едновременно). Идентифицирането на действителния собственик не се предпоставя от преценката на възложителя дали определен клиент им изглежда рисков, или не, а е валидно за всеки клиент преди установяване на делови отношения с възложителя.

В конкретния случай, възложителят като задължен субект по чл. 4, т. 23 от ЗМИП, не е посочил в документацията за участие – нито в „Изисквания и указания за подготовка на офертата, реда и условията за провеждане на обществената поръчка“ (Приложение № 2), нито в Обявлението за обществената поръчка, нито в образеца на декларация (Образец № 10) по ясен и категоричен начин необходимостта от подаване на декларация по чл. 59, ал. 1, т. 3 от ЗМИП, съдържаща нормативно установените реквизити (съгласно приложение № 2 към чл. 37, ал. 1 от ППЗМИП), посредством която да се извърши идентификация на действителния собственик на всеки от участниците в процедурата – юридически лица или обединения.

Този пропуск от своя страна води до липса на гаранции в достатъчна степен за спазването на принципа за равнопоставеност и недопускане на дискриминация, заложен в чл. 2, ал. 1, т. 1 от ЗОП и оттам нарушаване на законната забрана по чл. 2, ал. 2 от ЗОП, а именно - при възлагането на обществени поръчки възложителите нямат право да ограничават конкуренцията чрез включване на условия или изисквания, които дават необосновано предимство или необосновано ограничават участието на стопански субекти в обществените поръчки. При преглед на съдържанието на утвърдения с Приложение № 2 от ППЗМИП образец на декларация по чл. 59, ал. 1, т. 3 от ЗМИП, комисията е установила, че **то не се препокрива със съдържанието и обстоятелствата, които участниците са длъжни да декларират в ЕЕДОП, представляващ част от техните оферти.**

С оглед момента на влизане в сила на ППЗМИП (тридневен срок от обнародването в „Държавен вестник“ - бр. 3 от 8 януари 2019 г. съгл. чл. 5, ал. 5 от Конституцията на Република България), с която е утвърдена формата на декларациите, подавани от законния представител или от пълномощника на юридическото лице във връзка с идентифицирането на действителните собственици на клиентите - юридически лица и редът за тяхното подаване по чл. 59, ал. 3 от ЗМИП, както и условията и редът за мерките за събиране на информация за идентифициране и проверка на идентификацията, в чиято полза реално се извършва операцията или сделката по чл. 65, ал. 3 от ЗМИП, който момент предхожда момента на откриване на настоящата процедура „публично състезание“ по реда на Глава двадесет и пета от ЗОП за възлагане на обществена поръчка за строителство с предмет: **„Ремонтно-възстановителни работи на оградни и подпорни зидове и ритуална къща към Църква „Свети Атанас“ - гр. Лясковец“**, както и липсата на образец на декларация по чл. 59, ал. 1, т. 3 от ЗМИП с нормативно установеното съдържание и реквизити, който да се съдържа в утвърдената от възложителя документация за участие в настоящата процедура за възлагане на обществената поръчка, то е налице нарушение при откриването ѝ, което не може да бъде отстранено, без това да промени условията, при които е обявена процедурата. В случая действащите разпоредби на ЗМИП и ППЗМИП, които по своя характер са императивни, не позволяват възложителят да ги игнорира и да определи изпълнител, с когото да сключи договор за възлагане на обществена поръчка, т.к. това би било в противоречие с целите и смисъла на закона – както ЗМИП, така и ЗОП, който цели да осигури законосъобразно разходване на публичните средства.

Доколкото законово определеният образец на декларация по чл. 59, ал. 1, т. 3 от ЗМИП не е включен като част от документацията за участие в процедурата, то настоящата процедура за възлагане на обществената поръчка следва да завърши с решение за прекратяване на основание чл. 110, ал. 1, т. 5 от ЗОП. В случая са констатирани нарушения/пропуски в изготвената документация за участие, утвърдена от възложителя, които не могат да бъдат отстранени, без това да доведе до промяна в условията, при които е открита процедурата. Невключването на законово изискуем и утвърден със съответното съдържание и реквизити образец на декларация в документацията за участие в процедурата по възлагане на обществената поръчка, вкл. и указания за подаването ѝ, е нарушение, което не би могло да бъде санирано в рамките на същата процедура (вкл. и по реда на чл. 54, ал. 7 – 8 от ППЗОП) и тя да завърши в съответствие с разпоредбата на чл. 108, т. 1 от ЗОП. Констатираното от комисията нарушение не може да бъде отстранено без

това да доведе до промяна в условията на откриване на поръчката, поради което е налице основание за прилагане на чл. 110, ал. 1, т. 5 от ЗОП - прекратяване на процедурата с мотивирано решение на възложителя.

На основание чл. 43, ал. 1 от ЗОП и чл. 42, ал. 2, т. 1, настоящото решение за прекратяване на обществената поръчка да бъде изпратено до всички участници в процедурата и да бъде публикувано в деня на изпращането му до участника в Профила на купувача.

На основание чл. 26, ал. 1, т. 2 от ЗОП в седем дневен срок от влизане в сила на решението за прекратяване на процедурата да бъде изпратено обявление за възлагане на поръчка до Агенцията по обществени поръчки за вписване в Регистъра на обществените поръчки.

Настоящата заповед подлежи на обжалване пред Комисията за защита на конкуренцията в 10-дневен срок от получаването ѝ, съгласно чл. 197, ал. 1, т. 7, б. „д“ от ЗОП.

Чл. 36а, ал. 3 от ЗОП и чл. 2 от ЗЗЛД

Д-Р ИВЕЛИНА ГЕЦОВА -
КМЕТ НА ОБЩИНА ЛЯСКОВЕЦ

Чл. 36а, ал. 3 от ЗОП и чл. 2 от ЗЗЛД

Съгласувал юрист