

Изм. номер: 13-00-395

Дата: 28.12.2015г

ДО

ИНЖ. ЛАЗАР ЛАЗАРОВ

ПРЕДСЕДАТЕЛ НА

УПРАВИТЕЛНИЯ СЪВЕТ НА

АГЕНЦИЯ „ПЪТНА ИНФРАСТРУКТУРА“

На Ваш изх. № 24-00-3155/23.12.2015 г.

**Относно:** Допълнително споразумение по договор с предмет: „Автомагистрала „Струма“ Лот 2, участък „Дупница-Благоевград“ от км 322+000 до км 359+000“

**УВАЖАЕМИ ГОСПОДИН ЛАЗАРОВ,**

В отговор на отправеното запитване, Агенцията по обществени поръчки изразява следното становище:

От писмото е видно, че към настоящия момент е необходимо сключване на допълнително споразумение към договор с предмет: „Автомагистрала „Струма“ Лот 2, участък „Дупница-Благоевград“ от км 322+000 до км 359+000“, финансиран по Оперативна програма „Транспорт“. Според изложеното дейностите по договора са завършени от изпълнителя, като същите са приети и разплатени от възложителя в съответствие с договорените условия. В момента за обекта тече гаранционен срок от 12 месеца. В съответствие с договорните условия възложителят е задържал определен процент от всяко плащане към изпълнителя, като тези суми представляват гаранция за възложителя, обезпечаваща задълженията на изпълнителя по време на срока за съобщаване на дефекти. От друга страна, всички разплащания по договора следва да се извършат до 31.12.2015 г., тъй като плащанията след този срок няма да бъдат верифицирани от оперативната програма, т.е. ще останат за сметка на възложителя, независимо, че същите ще са извършени законосъобразно. В тази връзка се поставя въпроса за предварително изплащане на задържаните суми от възложителя срещу представена от изпълнителя банкова гаранция.

Съгласно чл. 43, ал. 1 от Закона за обществените поръчки (ЗОП) страните по договор за обществена поръчка не могат да го изменят, освен в хипотезите на чл. 43, ал. 2 от ЗОП. Последната разпоредба урежда

основанията за изменение, които се отнасят до съществени аспекти на поръчка, т.е. до такива, които биха повлияли на избора на изпълнител. Посоченото в писмото изменение не попада в нито една от хипотезите по чл. 43, ал. 2 от ЗОП. Същевременно, в хода на изпълнението на договора е възможно да възникне необходимост и от други промени, извън тези, уредени в закона. Те са допустими, ако са несъществени и са в интерес на възложителя. В ЗОП липсва дефиниция на понятието "несъществени промени в договорите". В тази връзка, неизчерпателни критерии относно определянето на дадена промяна като несъществена се извеждат в практиката на Съда на ЕС и са въведени в новоприетата Директива 2014/24/ЕС на Европейския парламент и на Съвета от 26 февруари 2014 година за обществените поръчки и за отмяна на Директива 2004/18/ЕО. По-специално, като несъществени се разглеждат промени, които:

- не водят до изменение на критериите за подбор и/или оценка, на изисквания към офертите или на изискванията относно изпълнението на съответната поръчка (вкл. техническите спецификации, определени от възложителя),

- нямат за резултат неблагоприятна промяна в аспекти от офертата, повлияли върху избора на изпълнител,

- не променят икономическия баланс на поръчката в полза на конкретния изпълнител по начин, който не е бил предвиден в условията на процедурата,

- не разширяват значително обхвата на поръчката, и

- нямат за резултат нерегламентирана промяна на изпълнителя.

В запитването се излагат подробни мотиви, че промяната във формата на гарантиране при проявени недостатъци в гаранционния срок не е съществена спрямо изпълнението на предмета на поръчка и не води до промяна на икономическия баланс в полза на изпълнителя по начин, който не е предварително предвиден в условията на процедура. Доколкото исканото изменение е от такова естество, че не променя крайното класиране и избора на изпълнител и би могло да възникне обективно за всяко лице, определено да изпълнява поръчката, то може да се приеме, че е несъществено и следователно е допустимо с оглед принципите на закона.

Настоящото становище на АОП е принципно и се основава на информацията, съдържаща се в запитването. То няма обвързващ характер за възложителя, който най-добре познава условията на обществената поръчка и носи отговорност за спазване на приложимото законодателство.

**ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР:**

**МИГЛЕНА ПАВЛОВА**

София 1000, ул. Лего № 4  
тел.: (02) 940 70 50, Факс: (02) 940 70 52  
email: aop@aop.bg  
www.aop.bg

