

**РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ**  
**КОМИСИЯ ЗА ЗАЩИТА НА КОНКУРЕНЦИЯТА**

---

**О П Р Е Д Е Л Е Н И Е**

**№ 168**

**София, 20.02.2020 г.**

Комисията за защита на конкуренцията в състав:

**ПРЕДСЕДАТЕЛ:**

Юлия Ненкова

**ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:**

Димитър Кюмюрджиев

**ЧЛЕНОВЕ:**

Анна Янева

Георгица Стоянова

Красимир Витанов

Красимир Зафиров

Пламен Киров

при участието на протоколист Захари Срънчев, разгледа в заседание, проведено на 20.02.2020г. преписка № КЗК-55/2020 г., с наблюдаващ проучването, г-н Димитър Кюмюрджиев – Зам.-председател на КЗК.

В Комисията за защита на конкуренцията /КЗК/ е образувано производство по преписка № **КЗК-55/ 14.01.2020г.** във връзка с постъпила жалба с вх. № ВХР-2475/02.01.2020г. (п.к. 30.12.2019г.) от страна на „Трейс-пътно строителство“ АД срещу **Решение № 41/ 19.12.2019г.** на кмета на община Нова Загора за класиране на участниците и определяне на изпълнител в процедура по възлагане на обществена поръчка с предмет: „Изграждане, основен и текущ ремонт, както и реконструкция на уличната и общинската пътна мрежа на територията на община Нова Загора“, открита с Решение № 39 от дата 25.10.2019 г. на възложителя.

**СЪЩНОСТ НА ЖАЛБАТА НА „ТРЕЙС-ПЪТНО СТРОИТЕЛСТВО“ АД**

Жалбоподателят счита Решение № 41/ 19.12.2019г. на кмета на община Нова Загора за незаконосъобразно с оглед на следните съображения:

1. Твърди, че съгласно изискванията на възложителя Единичната цена се формира по следния начин:

- 40% от единичната цена представлява цена на битум, формирана въз основа официална цена на 1 тон битум 50/70 на „Лукойл България“ООД към момента на обявяване на обществената поръчка, а именно: лв./т.;

- Останалите 60% от единичната цена е формирана от всички други разходи за изпълнение на дейността, както и печалбата за изпълнителя.“

Сочи, че изхождайки от изискванията за ценообразуване, следва, че :  
 $40\% \times \text{Единична цена} = \text{Стойност на битума};$

Следователно:

$\text{Единична цена} = \text{Стойност на битума} / 40\%$

Посочва, че, при фиксирана единична цена на пътен битум от „Лукойл - Нефтохим“ 625 лв/тон и допускането, че се използва максимално допустимото производствено количество битум съгласно Техническата спецификация е видно, че максималната допустима единична цена за „Доставка и полагане на асфалтобетон плътна смес за горен пласт (износващ пласт)“ е в размер на:

$\text{Единична цена} = 43,88 \text{ лв} / 40\% = 109,70 \text{ лв}.$

В тази връзка заявява, че предложената от участник „Пътно поддържане - Сливен“ ЕООД единична цена е в пълен разрез с изискванията на Възложителя, тъй като участникът е предложил единична цена за „Доставка и полагане на асфалтобетон плътна смес за горен пласт (износващ пласт) в размер на 172.64 лв/тон.

Излага, че съгласно изискванията на Възложителя, 40% от единична цена следва да бъде съставена от себестойността на битума. Посочва, че при извършване на изчисленията съгласно предложената единична цена от участника „Пътно поддържане - Сливен“ ЕООД, се получава следното:

$40\% \times 172,64 \text{ лв/тон} = 69,06 \text{ лв/тон};$

Счита, че при приемане на максимално допустимо битумно съдържание от 6,5% и при фиксирана единична цена на битума 625 лв/тон и доставно-складови разходи в размер на 8%, посочени от Участника, максимално допустимата стойност на битума е 43,88 лв/тон, а не 69,06 лв./тон.

2. Твърди, че класираният на първо място участник „Пътно поддържане - Сливен“ ЕООД не отговаря на заложените от възложителя критерии за подбор, както следва:

- не е вписан в Централния професионален регистър на строителя към Камарата на строителите в Република България за изпълнение на строежи от втора група - втора, трета и четвърта категория съгласно чл. 5, ал. 6, т. 2, подточки 2.2., 2.3. и т. 2.4 от ПВЦПРС, а за чуждестранни лица - в аналогични регистри, съгласно законодателството на държавата, в която са установени;

- няма валидна застраховка „Професионална отговорност в строителството“, съгласно изискванията на чл. 171, ал. 1 от ЗУТ за лица регистрирани на територията на Република България или еквивалентна за чуждестранни лица, в съответствие със законодателството на държавата в която са установени;

- не е изпълнил през последните 5 години от датата на подаване на офертата строителство с предмет и обем, идентичен или сходен с този на настоящата обществена поръчка.

Под „сходно“ строителство с предмета и обема на обществената поръчка следва да се разбира ново строителство и/или реконструкция, и/или рехабилитация на улична и/или пътна мрежа с обем:

а) не по-малко от:

50000 м<sup>2</sup> положена асфалтова настилка, или 15 000 м<sup>2</sup> извършени асфалтови кърпежи и 10 000 м<sup>2</sup> цялостно полагане на асфалтова настилка,

б) не по-малко от 10000 м<sup>2</sup> изградени и/или реконструирани, и/или рехабилитирани тротоари.

- не разполага с техническо/-и лице/-а, включени или не в структурата на участника, както и с лица, които отговарят за контрола на качеството, с определена професионална компетентност, както следва:

А) Технически ръководител, който да отговаря на следните минимални изисквания - да има квалификация „строителен инженер“ в областта на пътното строителството, съгласно чл. 163а от ЗУТ или еквивалентна.

Б) Експерт контрол по качеството, който да притежава Удостоверение за преминато обучение за контрол върху качеството на изпълнение на строителството, за съответствие на вложенията в строежите строителни продукти със съществените изисквания за безопасност или еквивалентен документ.

В) Експерт по безопасност и здраве в строителството, който да притежава удостоверение за „Експерт за безопасност и здраве“ съгласно Наредба № РД-07- 2 от 16.12.2009 г. или еквивалентен документ.

Г) Инженер геодезист, който да притежава висше образование в областта на геодезията, картографията и фотограметрията или еквивалент. Експертът следва да притежава удостоверение от Агенция по геодезия, картография и кадастър за правоспособност за извършване на дейности по кадастъра съгл. Наредба 3/16.02.2001 г. или еквивалентен документ.

Д) Строителни техници /минимум двама/ - със средно специално образование с образователна степен „Строителен техник“ или еквивалентна с четиригодишен курс на обучение и придобита професионална квалификация в областите "Архитектура и строителство".

Е) Участникът следва да има на свое разположение и Инженер, специалност „ПГС“, „ССС“ или еквивалентна.

- не притежава собствена или ползвана на друго правно основание действаща асфалтова база (за която има издаден валиден сертификат за производствен контрол към момента на подаване на офертата) или да има сключен договор за доставка на асфалтови смеси от действаща асфалтова база (за която има издаден валиден сертификат за производствен контрол към момента на подаване на офертата) със срок на действие не по-кратък от срока за изпълнение на настоящата поръчка. Доставката на асфалтовите смеси от асфалтова база до обекта и полагането им или доставката им и полагането им въз основа на договор за доставка следва да е в съответствие с изискванията на Техническата спецификация одобрена от възложителя и Техническа спецификация на Агенция „Пътна инфраструктура“ от 2014 г.

- не разполага с лицензирана пътно-строителна лаборатория – собствена или ползвана въз основа на сключен договор за предоставяне на услуги от лицензирана пътно-строителна лаборатория;

- не притежава собствена или ползвана на друго правно основание действаща кариера за добив на инертни материали съответстващи на изискванията на Техническата спецификация, или да има сключен договор за доставка на такива инертни материали, за срок не по-кратък от срока за изпълнение на настоящата поръчка;

- не притежава собствена или ползвана на друго правно основание гаражна площ за престой на механизацията и сервизна база за ремонта ѝ;

- не доказва наличие на минимум следната собствена или ползвана на друго правно основание техника със срок на договора не по-кратък от срока за изпълнение предмета на настоящата поръчка: Тежка механизация – асфалтополагач - 1 бр.; пневматичен валяк - 1 бр.; двубандажен валяк - 1 бр.; пътна фреза с ширина на лента 0.5м - 1 бр.; 1 бр. - машина за напръскване с емулсия (гудронатор); автогрейдер - 1 бр.; багер с обем на коша 1 куб. м. - 1 бр.; товарачна машина - 1 бр.; машина за полагане на банкетни настилки – 1 бр.; самосвали 20 т. - 4 бр.; Малогабаритна механизация – фугорез за асфалтова настилка - 1 бр.; ръчен къртач - 1 бр.; валяк вибрационен /до 2.5 т/ - 1 бр.; компресор за чистене основи при кръпки - 1 бр.; хросторез - 2 бр.; моторен трион - 2 бр.

- не прилага система за управление на качеството съответстваща на стандарт БДС EN ISO 9001:2015 или еквивалентен, с предметен обхват в областта на строителството;

- не притежава сертификат по ISO 14001:2015 за внедрена система за управление на околната среда в строителството или еквивалент.

3. Счита, че оценителната комисия незаконосъобразно му е присъдила минималния брой точки по двата подпоказателя – ПП 1, „Осигуряване на качеството на строителството

чрез предложени технически решения и технологии на изпълнение” с максимална стойност 50 (петдесет) точки и ПП 2, „Осигуряване на качеството и напредъка на строителството чрез предложена организация на работа на персонала“, въпреки, че в Техническата си оферта е направил подробни и изчерпателни технически решение по двата подпоказателя (подробно описано в жалбата).

4. Твърди, че оценителната комисия, след като е разгледала предложението му по подпоказател ПП 3 „Концепция за опазване на околната среда и контрол на социалното напрежение“ погрешно е констатирала, че в същото се съдържат определени липси и неточности (подробно описани в протокола от работата на комисията), в резултат на което незаконосъобразно го е предложила за отстраняване от участие.

Посочва, че възложителят, в качеството си на субект, засегнат от интервенцията на строителните дейности, предмет на поръчката, **не е посочил конкретен обект** (исторически, архитектурен или археологически), който би могъл да попадне в обхвата на строителството и към който съответно да е възможно да бъдат посочени конкретни мерки или методи за защита, а хипотетично е поставил условие на наличие на подобен такъв. Поради тази причина е посочил следното в техническото си предложение: *„В случай на непредвидено разкритие на подобен обект, Изпълнителя ще се съобрази с българското законодателство, което регламентира необходимите действия, и ще предприеме необходимите предписани действия за съхранение на природните дадености и културното наследство.“*. Счита, че изложеното в техническото му предложение в тази връзка гарантира в пълнота защитата на интереса на Възложителя и на обществеността, доколкото участникът „Трейс- пътно строителство“ АД е отбелязал по какъв начин ще реагира при осъществяване на хипотезата на разкритие на исторически, архитектурен или археологически обект. С оглед последното заявява, че констатацията на комисията е неправилна, а записът в доклада: *„не е ясно участникът за коя строителна площадка разполага с информацията от компетентните органи“* е явно несъстоятелен, именно поради изначалната липса на конкретен посочен от Възложителя обект, спрямо който да се защити дадена мярка.

Посочва, че по-нататък, относно констатацията, посочена от комисията в Доклада от 18.12.2019 г., касаеща мярка *„Недопускане на замърсяване на работните и прилежащите площи с отработени горива масла и др. работни течности от механизацията“* (стр. 209) е наблегнал на единственото възможно условие за недопускане на замърсяване на прилежащите площи, а именно отличната организация на работата на строителната площадка. Навежда също, че в техническото му предложение ясно е описал какви конкретни действия ще се предприемат при аварийно замърсяване на почвата, като заявява, че е записал ясно действията, които ще предприеме за опазване на почвите от замърсяване. Поради това, оспорва като неправилен изводът на комисията, че *„...описанието на втората мярка... дава известна представа за действията на участника, насочени към опазване на почвите от замърсяване“*.

Твърди, че що се касае до констатацията на комисията, отнасяща се до т. 3 Мерки за контрол на социалното напрежение при изпълнението на строителството и 3.1. Осигуряване и подходящо сигнализиране на обходни маршрута при затваряне на пътища и улици от техническото ни предложение, в Доклада е посочено: *„Видно от цялостното изложение, Участникът визира конкретен обект, при който няма да се налага затваряне“*.

Посочва, че в цитираната точка от техническото му предложение е описал начина на осигуряване и подходящото сигнализиране на обходни маршрута при затваряне на пътища и улици. В посочената точка е описал мерките, които ще бъдат предприети за намаляване на затрудненията на живущите, работещите и учащите, използващите и преминаващите през района на места с предвидени ремонти и реконструкция, както и с ново строителство, хора, транспортни средства, услуги и др. което е и изискването на Възложителя, съгласно приложената методика към тръжната документация. Навежда, че

предвидените от него мерки, засягат няколко аспекта (както е описано на стр. 223 от техническото му предложение) - физически достъп на пешеходци и МПС (вкл. обезпечаване на преминаване на автомобили със специален режим на движението); достъп на комунални услуги; масов градски транспорт и др. автомобилно движение.

Твърди, че посочените мерки са конкретно ориентирани към обект, за който се налага затваряне на пътища и улици, за които е необходимо да осигуряват физически достъп на пешеходци - чрез винилни тунели на блокове, търговски обекти или друг необходим достъп, и автомобили със специален режим на движение по временни пътища с разрешителен режим.

При извършването на СМР на обекта и въвеждане на ВОБД поетапно (като под „обект“ се има предвид всеки от потенциалните обекти, посочени от Възложителя) с неговото (на конкретния обект) затваряне, няма да се нарушава пресичането и/или тангирането му с други пътища и улици, т.е. няма да бъде спирано движението в кръстовища, ще бъде осигурен възможно най-удобен обходен маршрут, което са и целите на предложените от него мерки при затваряне на път или улица на територията на община Нова Загора.

5. На последно място счита, че процесното Решение № 41/19.12.2019 г. на кмета на Община Нова Загора, е незаконосъобразно, тъй като същото не е мотивирано. По силата на чл. 22, ал.5, т.5 от ЗОП, Решенията по ал. 1 на същия член съдържат мотиви в случаите, когато се изискват, а съгласно чл. 22, ал. 5, т.6, б. „г“ от ЗОП Решенията съдържат разпоредителна част, включваща отстранените кандидати и мотивите за тяхното отстраняване.

Оспорва законосъобразността на Решение № 41/19.12.2019 г. на кмета на Община Нова Загора, тъй като същото не отговаря и на изискванията на чл. 59, ал. 2, т. 4 от АПК, според която разпоредба административният акт следва да съдържа фактическите и правните основания за издаване на акта, т. е. да бъде мотивиран. Мотивите по своята същност представляват излагане на конкретните фактически и правни основания за издаването на акта и са задължителен реквизит на писмената форма на индивидуалния административен акт. Посочва, че липсата на мотиви в акта представлява нарушение на изискването за форма и поради това неизлагането на такива е достатъчно основание за отмяна на административния акт като незаконосъобразен .

С оглед на изложеното, моли КЗК да отмени като незаконосъобразно Решение № 41/ 19.12.2019г. на кмета на община Нова Загора.

Моли да му бъдат възстановени направените в производството разноски за държавна такса и юрис-консултско възнаграждение.

## СТАНОВИЩЕ НА ВЪЗЛОЖИТЕЛЯ

В писмено становище до КЗК възложителят оспорва жалбата на „Трейс-пътно строителство“ АД, считайки същата за неоснователна, доколкото на основание чл. 110, ал. 1, т. 5 от ЗОП е прекратил настоящата процедура по възлагане на обществената поръчка.

## ФАКТИЧЕСКА ОБСТАНОВКА

### Идентификация на страните:

**А. „Трейс Груп Холд“ АД – жалбоподател**, ЕИК 833175762, със седалище и адрес на управление: гр. София, бул. „Джеймс Баучер“ №71.

Дружеството се представлява и управлява от Манол Кавръков.

**Б. Кмет на община Нова Загора – възложител** по смисъла на чл. 5, ал.2, т. 9 от ЗОП, с адрес: гр. Нова Загора, ул. „24 май“ № 1.

Кмет на община Нова Загора е Николай Грозев.

**В. „Пътно поддържане - Сливен“ ЕООД - заинтересована страна ЕИК 119524605,** със седалище и адрес на управление: гр. София, ул. „Владайска“ № 43 вх.офис сграда ет.1. Дружеството се представлява и управлява от Господин Господинов.

Установени факти:

1. С Решение № 39 от дата 25.10.2019 г. на възложителя на основание чл. 18, ал. 1, т. 1 от ЗОП е открита процедура по възлагане на обществена поръчка от вида „открита процедура“ с предмет: „Изграждане, основен и текущ ремонт, както и реконструкция на уличната и общинската пътна мрежа на територията на община Нова Загора“.

2. С Решението са одобрени обявлението и документацията за участие в процедурата.

Избраният критерий за оценка на офертите е „оптимално съотношение качество/цена“.

3. В Раздел III.1.1) Годност за упражняване на професионалната дейност от обявлението е записано:

Участникът следва да е вписан в Централния професионален регистър на строителя към Камарата на строителите в Република България за изпълнение на строежи от втора група – втора, трета и четвърта категория съгласно чл. 5, ал. 6, т. 2, подточки 2.2., 2.3. и т. 2.4 от ПВЦПРС, а за чуждестранни лица - в аналогични регистри, съгласно законодателството на държавата, в която са установени.

4. В Раздел III.1.2) Икономическо и финансово състояние от обявлението е записано:

Участникът, следва да има и да поддържа за целия период на изпълнение на договора за обществена поръчка, валидна застраховка „Професионална отговорност в строителството“, съгласно изискванията на чл. 171, ал. 1 от ЗУТ за лица регистрирани на територията на Република България или еквивалентна за чуждестранни лица, в съответствие със законодателството на държавата в която са установени.

Изисквано минимално/ни ниво/а:

Определената минимална застрахователна сума за съответната категория строежи, съгласно разпоредбите на чл. 5, ал. 2, т. 3 от Наредбата за условията и реда за задължително застраховане в проектирането и строителството. За участник, установен/регистриран извън Република България застраховката за професионална отговорност следва да бъде еквивалентна на тази по чл. 171 от ЗУТ, изготвена съгласно законодателството на държавата, където е установен/регистриран участникът.

5. В Раздел III.1.3) Технически и професионални възможности от обявлението е записано:

5.1. Участникът трябва да е изпълнил през последните 5 години от датата на подаване на офертата строителство с предмет и обем, идентичен или сходен\* с този на настоящата обществена поръчка.

Под „сходно“ строителство с предмета и обема на обществената поръчка следва да се разбира ново строителство и/или реконструкция, и/или рехабилитация на улична и/или пътна мрежа с обем:

а) не по-малко от:

50000 м<sup>2</sup> положена асфалтова настилка, или 15 000 м<sup>2</sup> извършени асфалтови кърпежи и 10 000 м<sup>2</sup> цялостно полагане на асфалтова настилка,

б) не по-малко от 10000 м<sup>2</sup> изградени и/или реконструирани, и/или рехабилитирани тротоари.

5.2. За изпълнение на строителството, участникът следва да разполага с техническо/-и лице/-а, включени или не в структурата на участника, както и с лица, които отговарят за контрола на качеството, с определена професионална компетентност, както следва:

а. Технически ръководител, който да отговаря на следните минимални изисквания - да има квалификация „строителен инженер” в областта на пътното строителството, съгласно чл. 163а от ЗУТ или еквивалентна.

б. Експерт контрол по качеството, който да притежава Удостоверение за преминато обучение за контрол върху качеството на изпълнение на строителството, за съответствие на влаганите в строежите строителни продукти със съществените изисквания за безопасност или еквивалентен документ.

в. Експерт по безопасност и здраве в строителството, който да притежава удостоверение за „Експерт за безопасност и здраве” съгласно Наредба № РД-07- 2 от 16.12.2009 г. или еквивалентен документ.

г. Инженер геодезист, който да притежава висше образование в областта на геодезията, картографията и фотограметрията или еквивалент. Експертът следва да притежава удостоверение от Агенция по геодезия, картография и кадастър за правоспособност за извършване на дейности по кадастъра съгл. Наредба 3/16.02.2001 г. или еквивалентен документ.

д. Строителни техници /минимум двама/ - със средно специално образование с образователна степен „Строителен техник” или еквивалентна с четиригодишен курс на обучение и придобита професионална квалификация в областите "Архитектура и строителство".

е. Участникът следва да има на свое разположение и Инженер, специалност „ПГС”, „ССС” или еквивалентна.

5.3. Участникът да притежава собствена или ползвана на друго правно основание действаща асфалтова база (за която има издаден валиден сертификат за производствен контрол към момента на подаване на офертата) или да има сключен договор за доставка на асфалтови смеси от действаща асфалтова база (за която има издаден валиден сертификат за производствен контрол към момента на подаване на офертата) със срок на действие не по-кратък от срока за изпълнение на настоящата поръчка. Доставката на асфалтовите смеси от асфалтова база до обекта и полагането им или доставката им и полагането им въз основа на договор за доставка следва да е в съответствие с изискванията на Техническата спецификация одобрена от възложителя и Техническа спецификация на НА „Пътна инфраструктура” от 2014 г.

5.4. Участниците трябва да разполагат с лицензирана пътнo-строителна лаборатория – собствена или ползвана въз основа на сключен договор за предоставяне на услуги от лицензирана пътнo-строителна лаборатория. В случай сключен договор за услуга, договорът следва да бъде не по-кратък от срока за изпълнение на настоящата поръчка.

5.5. Участникът да притежава собствена или ползвана на друго правно основание действаща кариера за добив на инертни материали съответстващи на изискванията на Техническата спецификация, или да има сключен договор за доставка на такива инертни материали, за срок не по-кратък от срока за изпълнение на настоящата поръчка.

5.6. Участникът следва да притежава собствена или ползвана на друго правно основание гаражна площ за престой на механизацията и сервизна база за ремонта ѝ.

5.7. Участниците следва да докажат наличие на минимум следната собствена или ползвана на друго правно основание техника със срок на договора не по-кратък от срока за изпълнение предмета на настоящата поръчка:

Тежка механизация:

- асфалтополагач - 1 бр.
- пневматичен валяк - 1 бр.
- двубандажен валяк - 1 бр.
- пътна фреза с ширина на лента 0.5м - 1 бр.
- 1 бр. - машина за напръскване с емулсия (гудронатор)
- 1 бр. - автогрейдер - 1 бр.
- багер с обем на коша 1 куб. м. - 1 бр.

- товарачна машина - 1 бр.
- машина за полагане на банкетни настилки – 1 бр.
- самосвали 20 т. - 4 бр.

Малогобаритна механизация:

- фугорез за асфалтова настилка - 1 бр.
- ръчен къртач - 1 бр.
- валяк вибрационен /до 2.5 т/ - 1 бр.
- компресор за чистене основи при кръпки - 1 бр.
- хросторез - 2 бр.
- моторен трион - 2 бр.

5.8.Участникът следва да прилага система за управление на качеството съответстваща на стандарт БДС EN ISO 9001:2015 или еквивалентен, с предметен обхват в областта на строителството.

5.9.Участниците следва да притежават сертификат по ISO 14001:2015 за внедрена система за управление на околната среда в строителството или еквивалент.

Гаранция за изпълнение на договора - 2% от стойността на поръчката.

6. В Документацията за участие се съдържа следния Образец № 1 на „Техническо предложение“, към който се представят:

Изложение на начина за изпълнение на поръчката съгласно чл. 70, ал. 4, т. 3 от ЗОП, съобразно нейната специфика и конкретика, произтичащи от действащите нормативни документи, Техническите спецификации и останалите изисквания на Възложителя, отразени в документацията за обществената поръчка, за постигане на заложените цели и очакваните резултати, при отчитане на техническите преимущества в офертите, водещи до повишаване качеството на крайния продукт при оптимален разход на средства и време, а именно:

- Изложение относно показателя „Осигуряване на качеството на строителството чрез предложени технически решения и технологии на изпълнение”.

- Изложение относно показателя „Осигуряване на качеството и напредъка на строителството чрез предложена организация на работа на персонала“.

- Изложение относно показателя „Концепция за опазване на околната среда и контрол на социалното напрежение“.

- Декларираме, че срокът на валидност на нашата оферта е 180 (сто и осемдесет) дни, считано от крайната дата за подаване на офертата и представлява времето, през което сме обвързани с условията на представената от нас оферта.

- Декларираме, че сме запознати с проекта на договора, в това число с всички документи, съставляващи неразделна част от договора и ги приемаме без възражения.

- Декларираме, че при изготвяне на офертата са спазени задълженията, свързани с данъци и осигуровки, опазване на околната среда, закрила на заетостта и условията на труд.

- Поемаме ангажимент да изпълним дейностите от предмета поръчката качествено, в срок и в пълно съответствие с изискванията на Възложителя, посочени в Техническата спецификация, документацията за участие и всички приложими нормативни актове.

7. В Техническата спецификация към Документацията за участие са записани следните изисквания към безопасност на движението и охрана на труда:

Изпълнителят е длъжен сам и за своя сметка да осигури безопасността на автомобилното движение и на работещите по текущия ремонт, по време на извършване на всички дейности, как го и спазването на всички изисквания по безопасност и хигиена на труда. За изпълнение на предмета на поръчката, е необходим минимум по 1 комплект знаци за въвеждане на временна организация и безопасност на движение (ВОбД) при изпълнението на строително монтажни работи, в съответствие с изискванията на Наредба № 3 от 16 август 2010 г. за временна организация и безопасност на движението при извършване на строителни и монтажни работи по пътищата и улиците на МРРБ (обн. ДВ бр. 74 от 21 септември 2010 г.):

- ВОбД при краткотрайни и подвижни ремонтни работи
- ВОбД при дълготрайни ремонтни работи без отбиване на движението



- ВОБД при дълготрайни ремонтни работи с отбиване на движението

Упълномощените представители на Възложителя имат право във всеки момент да се намесват в работата на Изпълнителя, когато се касае за повишаване на ефективността на работата и предотвратяването на работа, водещи до ненужно влягане на финансови и материални ресурси и некачествено изпълнение на видовете работи.

7.1. В Техническата спецификация към Документацията за участие е дадено следното описание на работите, които ще се извършват:

- Доставка и полагане на основа от трошенокаменна настилка 30 см
- Доставка и полагане на основа от трошенокаменна настилка 15 см
- Доставка и монтаж бордюри 18/35/50
- Изкърпване на единични дупки и деформации на настилка с гореща асфалтова смес с дебелина 4 до 6 см. - ръчно ( оформяне, почистване, полагане и уплътняване и всички свързани с това разходи без транспорт)
- Заливане на пукнатини и фуги в настилка с ширина до 5 мм с асфалтова паста, съгласно указанията на възложителя
- Заливане на пукнатини и фуги в настилка с ширина над 5 мм с асфалтова паста, съгласно указанията на възложителя
- Доставка и полагане на PVC тръби DN 200x4,9мм SN 4
- Повдигане решетка на уличен оток
- Доставка и полагане на нова чугунена решетка за уличен оток
- Направа на нов уличен оток
- Доставка и полагане на нова самонивелираща се решетка Ф 660 за шахти
- Ремонт-повдигане или сваляне на капак на ревизионна шахта
- Доставка и машинно полагане на плътен асфалтобетон включително необходимата механизация
- Доставка и машинно полагане на непътен асфалтобетон, включително необходимата механизация
- Доставка и машинно полагане на Битумизиран трошен камък, включително необходимата механизация

Работите по текущия ремонт се извършват системно по цялата дължина на пътя и могат да бъдат:

1. Текущ ремонт на асфалтобетонни настилки посредством механизирани фрезове на единични дупки с фреза, полагане на асфалтобетонния пласт с асфалтополагач, включващо:

- Изрязване на повредения участък по вертикални стени до здрав материал, оформяне на изрязаните площи в квадратни или правоъгълни форми с отвесни перпендикулярни и успоредни на оста стени. Фигурата трябва да обхваща най-малко 5 см от здравата повърхност.
- Премахване на изрязания материал от дупката и почистване от кал и прах с телена четка, метла и сгъстен въздух, след което се приема от Възложителя, и същият допуска полагането на битумния разлив.
- Изпръскване с битум основата и ръбовете на фигурата за връзка. Количеството на битумния материал да бъде в количество 0,5 л/м<sup>2</sup>. Нанасянето на разлива да бъде направено непосредствено след подготовката на повърхността и приемането ѝ от Възложителя.
- Запълване на дупките с определената гореща среднозърнеста смес отговаряща на БДС 4132 при подходящи атмосферни условия. При дълбочина на дупката до 5 см, сместа се полага в един пласт, а при дълбочина над 5 см в 2 пласта. В този случай вторият пласт се полага след уплътняване на първия. Фугите между стария и новия асфалт се заливат с горещ битум в количество 0,5 л/м<sup>2</sup>.

2. Текущ ремонт на асфалтобетонни настилки посредством изрязване на повредената настилка с футорез, почистване на дупката със сгъстен въздух, напръскване на основата с битум и полагане на пласта асфалтобетон ръчно.

3. Текущ ремонт на асфалтобетонна настилка посредством ръчно оформяне на дупките с кирка, почистване със сгъстен въздух, напръскване с битум и полагане на пласта плътен асфалтобетон ръчно.

4. Битумен разлив за връзка

- Количеството битумен материал (емулсия) , което ще се нанася ще бъде между 0.45-1.. кг/кв.м след указания от Възложителя.

- Ръчно напръскване и нанасяне на разлива се допуска на площи под I. кв.м. м на трудно достъпни места след одобряване от Възложителя

- Разливът се прави при сухо време, т.е. без валежи и температура на въздуха + 15° С . Основата трябва да е без повреди. Не се допуска основата да е мокра или замърсена с кал и прах.

8. На основание чл. 108, т.1 от ЗОП и резултатите, отразени в протоколите и доклада от работата на комисията, възложителят издава Решение № 41/ 19.12.2019г. за класиране на участниците и определяне на изпълнител за възлагане на обществена поръчка. С решението възложителят посочва и отстранените участници.

За изпълнител на обществената поръчка е определен участникът „Пътно поддържане - Сливен“ ЕООД, а „Трейс-пътно строителство“ АД е отстранен от участие.

9. С писмо от 19.12.2019г. участника „Трейс-пътно строителство“ АД е уведомен за изготвено Решение № 41/ 19.12.2019г.

Видно от обратната разписка, „Трейс-пътно строителство“ АД е получило решението на 20.12.2019г.

10. Жалбата на „Трейс-пътно строителство“ АД е подадена пред КЗК на 30.12.2019г. видно от пощенското клеймо и входирана в деловодството на КЗК на 02.01.2020г.

11. С Решение № 43/ 16.01.2020г. на основание чл. 110, ал. 1, т. 5 от Закона за обществените поръчки възложителят прекратява настоящата процедура по възлагане на обществената поръчка като изтъква следните мотиви:

„В документацията за участие, в частта ѝ относно указанията за изготвянето на ценовото предложение /Раздел IV, т. 3.7 от документацията/, е посочено, че за позициите Доставка и полагане на битумизирана основа с трошен камък; Доставка и полагане на асфалтобетон непълтна смес за долен пласт (биндер); Доставка и полагане на асфалтобетон плътна смес за горен пласт (износващ пласт); Направа на първи свързващ битумизиран разлив; Направа на втори свързващ битумизиран разлив; Изкърпване на единични дупки и деформации на настилната с гореща асфалтова смес с дебелина 4 до 6 см. - ръчно оформяне. Почистване, полагане и уплътняване и всички свързани с това разходи без транспорт; Заливане на пукнатини и фуги в настилната с ширина до 5 мм с асфалтова паста, съгласно указанията на възложителя; Заливане на пукнатини и фуги в настилната с ширина над 5 мм с асфалтова паста, съгласно указанията на възложителя, единичната цена се формира по следния начин:

1. 40% от единичната цена представлява цена на битум, формирана въз основа официална цена на 1 тон битум 50/70 на „Лукойл България“ООД към момента на обявяване на обществената поръчка, а именно: ..... лв./т.

2. Останалите 60% от единичната цена е формирана от всички други разходи за изпълнение на дейността, както и печалбата за изпълнителя.

При така поставените условия, при изготвяне на анализите на единичните цени за всяка една от позициите, стойността на вложения битум следва да е 40% от общата цена без ДДС.

От това следва, че за различни позиции, при които се използва плътна асфалтова смес, поради константното количество на битум в плътната смес, участниците са задължени да дават еднакви цени, въпреки разликите при формиране на останалите 60% от разходите. Така разходите за труд и механизация при машинното полагане биха се изравнили с тези при ръчното полагане, което е технически некоректно и резултатът би бил неправилни и недоказуеми анализи на офертните цени.

Така също при формиране на цени за позиции „Заливане на пукнатини и фуги в настилката с ширина над 5 мм с асфалтова паста, съгласно указанията на възложителя” и позиция „Заливане на пукнатини и фуги в настилката с ширина до 5 мм с асфалтова паста, съгласно указанията на възложителя” и съобразявайки се с изискването на документацията 40% от единичната цена да представлява цена на битум, формирана въз основа официална цена на 1 тон битум 50/70 на „Лукойл България”ООД към момента на обявяване на обществената поръчка, за участниците се явява невъзможно да изготвят анализи на единичните цени, поради това, че материалът, който се използва за изпълнение на позициите, е полимер модифициран битум за фуги, съгласно БДС EN 14188 - 1, а не битум 50/70, каквото е посочено в документацията за участие. Освен това асфалтовата паста е продукт, който може да се произвежда от трети лица, неучастващи в процедурата, тъй като не е въведено изискване участниците да са такива производители. В този смисъл участникът, ако не е самият производител, няма как да знае каква процентна част от продукта е самият битум.

Подобен некоректен и технически неиздържан подход е приложен и при условията, заложи в документацията при ценообразуване на позиция „Направа на втори битумен разлив”. Съгласно Техническа спецификация на АПИ 2014 г., която документацията на поръчката определя като основен технически документ, с който участниците трябва да се съобразяват при изготвянето на своята оферта, за осъществяването на тази позиция се използва материал „битумна емулсия” (раздел 5800 на стр. 149). Битумната емулсия е материал, различен от битум 50/70, произвежда се като продукт от лица, които имат издаден от лицензиран орган сертификат за производството му. При условие, че не е въведено изискването участниците да са и производители на този продукт, то същите могат да го закупят и на тях не би било известно битум с каква пенетрация е вложен в този продукт и в какво количествено съотношение е този битум с другите му съставни части. Това несъответствие с техническите изисквания при ценообразуването по позицията и изискването на документацията за изготвяне на цена по позицията, която е формирана като 40% цена на битум 50/70, довежда до невъзможността да се изготви коректен анализ на самата единична цена.

От така изложените по-горе доводи, може да се направи безспорния извод, че изискването цената по посочените 8 (осем) позиции налага участниците в процедурата да предлагат изравнени единични цени, без значение на технологията на производство и изпълнение, производителността на използваната механизация и възприетата организация на строителство. Изискването възпрепятства свободното ценообразуване и ограничава свободната конкуренция, с което противоречи на разпоредбите на чл. 2, ал. 1, т. 2 от ЗОП. От друга страна изискването не отговаря на техническите изисквания за изпълнение на дейностите и води до съставяне на некоректни анализи на единичните цени по тези позиции.

3. Относно същите позиции в чл. 3, ал. 4 от проекта на договора за изпълнение на поръчката е предвидено:

При промяна на официалната цена на битума на „Лукойл - България” ЕООД, база „Лукойл - Нефтохим” спрямо официалната му цена към датата на отваряне на офертите, се допуска индексирание на единичните цени на следните дейности:

Доставка и полагане на битумизирана основа с трошен камък

Доставка и полагане на асфалтобетон непълтна смес за долен пласт (биндер)

Доставка и полагане на асфалтобетон пълтна смес за горен пласт (износващ пласт)

Направа на първи свързващ битумизиран разлив

Направа на втори свързващ битумизиран разлив

Изкърпване на единични дупки и деформации на настилката с гореща асфалтова смес с дебелина 4 до 6 см. - ръчно (оформяне. Почистване, полагане и уплътняване и всички свързани с това разходи без транспорт)

Заливане на пукнатини и фуги в настилката с ширина до 5 мм с асфалтова паста, съгласно указанията на възложителя

Заливане на пукнатини и фуги в настилката с ширина над 5 мм с асфалтова паста, съгласно указанията на възложителя

Процента на индексирание обхваща само тази част от единичната цена, която се формира от стойността на битума.

Индексиранието се извършва при следната формула:

$$\text{Ед.Ц.} = (0.6 \times \text{Ед.Цоф}) + [(0.4 \times \text{Ед.Цоф}) \times \text{Ц.битФ}] / \text{Ц.битоФ}$$

Ед.Ц – индексирана единична цена на съответната дейност, отчитаща изменението на цената на битума;

Ед.Цоф - офериранията единична цена на съответната дейност при официална цена на битум 50/70 на „Лукойл България” ООД към момента на офериранието, а именно: ..... лв. /т.;

Ц.битФ – официална цена на 1 тон битум 50/70 на „Лукойл България” ООД към момента извършване на съответните дейности;

Ц.битоФ – официална цена на 1 тон битум 50/70 на „Лукойл България” ООД към момента на обявяване на обществената поръчка, а именно: ...лв. /т.

Това предполага индексирание на единичните цени без отчитане на действителния разход на битум и неговата промяна, което при увеличаване стойността на битума може да доведе до прекомерно завишаване на единичните цени и ощетяване на Възложителя.

С оглед на това, констатираните нарушения при откриване на процедурата не могат да бъдат отстранени, без да бъдат променени условията, при които е обявена процедурата.

Съгласно императивната разпоредба на чл. 110, ал. 1 от ЗОП, възложителите са длъжни да прекратят процедурата за възлагане на обществена поръчка при наличие на някоя от изчерпателно изброените в тази норма хипотези. В чл. 110, ал. 1, т. 5 от ЗОП законодателят е предвидил задължение за възложителя да прекрати процедурата, когато са установени такива нарушения при откриването или провеждането ѝ, които не могат да бъдат отстранени без да се променят условията, при които е обявена същата. Това задължение на възложителя не е ограничено във времето на различен етап от провеждането на процедурата, включително и след като е било постановено решение за класиране на участниците, стига да са налице предпоставките, предвидени в чл. 110, ал. 1 от ЗОП“.

12. С писмо изх. № СК 03-53-00-95/ 16.01.2020г. възложителят уведомява участника „Пътно поддържане - Сливен“ ЕООД за изготвено Решение № 43/ 16.01.2020г. за прекратяване на процедурата.

Видно от обратната разписка, участника е получил решението на 17.01.2020г.

13. С писмо изх. № СК 03-26-00-25/ 16.01.2020г. възложителят уведомява участника „Трейс-пътно строителство“ АД за изготвено Решение № 43/ 16.01.2020г. за прекратяване на процедурата.

Видно от обратната разписка, участника е получил решението на 17.01.2020г.

14. С писмо изх. № СК 03-26-00-24/ 16.01.2020г. възложителят уведомява участника „Европейски пътища“ АД за изготвено Решение № 43/ 16.01.2020г. за прекратяване на процедурата.

Видно от обратната разписка, участника е получил решението на 17.01.2020г.

## ПРАВНИ ИЗВОДИ

Жалбата на „Трейс-пътно строителство“ АД срещу Решение № 41/ 19.12.2019г. за класиране на участниците е депозирана пред КЗК на 30.12.2019г. (видно от пощенското клеймо) т.е. в законоустановения 10-дневен срок по чл. 197, ал.1, т.7 буква „а“ от ЗОП от получаването на обжалваното решение на 20.12.2019г.

В хода на проучването КЗК установи, че с Решение № 43/ 16.01.2020г., на основание чл. 110, ал. 1, т. 5 от ЗОП, възложителят е отменил свое Решение № 41/ 19.12.2019г. и е прекратил процедурата за възлагане на обществена поръчка с горесцитирания предмет, тъй

като са установени нарушения при откриването на процедурата и провеждането ѝ, които не могат да бъдат отстранени без това да промени условията, при които е обявена (т. 11 от фактичестката обстановка). Решението за прекратяване е издадено на 16.01.2020г. Възложителят е публикувал решението за прекратяване в профила на купувача както и е уведомил трите дружества участници в процедурата – „Европейски пътища“ АД, „Трейс-пътно строителство“ АД и „Пътно поддържане - Сливен“ ЕООД в деня на неговото издаване, 16.01.2020г., като видно от обратните разписки, всички участници са получили акта на 17.01.2020г.

При извършената служебна проверка от страна на КЗК се установи, че Решение № 43/ 16.01.2020г. на кмета на община Нова Загора за прекратяване на процедурата не е обжалвано в законоустановения 10-дневен срок, съгласно чл.197, ал.1, т.7 от ЗОП, следователно, същото е придобило стабилитет и е отменило действието на предходно издадения и обжалван от жалбоподателя „Трейс-пътно строителство“ АД акт в процедурата - Решение № 41/ 19.12.2019г. за класиране на участниците в процедурата по възлагане на обществената поръчка.

С оглед на изложеното, КЗК намира, че правният интерес на жалбоподателя „Трейс-пътно строителство“ АД от оспорване на Решение № 41/ 19.12.2019г. за класиране на участниците е отпаднал, като подадената жалба е лишена от надлежен предмет, което от своя страна пречатства възможността за разглеждане на твърденията в жалбата по същество. Въз основа на установеното, КЗК счита, че към момента на произнасянето по преписката, разглеждането на жалбата на „Трейс-пътно строителство“ АД по същество е процесуално недопустимо, което налага същата да бъде оставена без разглеждане, а производството по преписка № КЗК-55/2020г. следва да бъде прекратено.

„Трейс-пътно строителство“ АД претендира направените в производството разноски, за платена държавна такса пред КЗК в размер на 4500.00 лв. и юрисконсултско възнаграждение. С оглед прекратяването на настоящата обществена поръчка от страна на възложителя, КЗК приема, че искането на жалбоподателя е основателно и следва да бъде уважено на основание чл. 217, ал. 1 от ЗОП, във връзка с чл.143, ал.2 от АПК. В тази връзка, възложителят следва да заплати на жалбоподателя направените от него разноски за платена държавна такса в размер на 4500.00 лв.

Що се отнася до искането на процесуалния представител на жалбоподателя за възлагане на юрисконсултско възнаграждение, на основание чл. 217, ал. 1 от ЗОП, във връзка с чл. 143 от АПК, същото трябва да бъде уважено, поради което в полза на жалбоподателя „Трейс-пътно строителство“ АД следва да се възложат разноски за юрисконсултско възнаграждение в размер на 200 лв. (двеста лева), определени съгласно чл. 24 от Наредба за заплащането на правната помощ, приета с ПМС № 4 от 06.01.2006 г. Същото се налага във връзка с чл. 78, ал. 8 от ГПК.

С оглед на гореизложеното и на основание чл. 213, ал. 1, т. 1 от ЗОП и чл. 217, ал. 1 от ЗОП, КЗК:

## ОПРЕДЕЛИ

**1. ОСТАВЯ БЕЗ РАЗГЛЕЖДАНЕ** жалба вх. № ВХР- 2475/02.01.2020г. (п.к. 30.12.2019г.) подадена от страна на „Трейс-пътно строителство“ АД срещу **Решение № 41/ 19.12.2019г.** на кмета на община Нова Загора за класиране на участниците и определяне на изпълнител в процедура по възлагане на обществена поръчка с предмет: „Изграждане, основен и текущ ремонт, както и реконструкция на уличната и общинската пътна мрежа на територията на община Нова Загора“, открита с Решение № 39 от дата 25.10.2019 г. на възложителя.

**2. ПРЕКРАТЯВА ПРОИЗВОДСТВОТО** по преписка № КЗК -55/ 2020 г.

**3. ВЪЗЛАГА** на кмета на община Нова Загора да заплати направените от жалбоподателя разноси в размер на 4700 лв. представляващи държавна такса за образуване на производство пред КЗК и юрисконсултско възнаграждение.

Определението подлежи на обжалване пред Върховния административен съд в 3-дневен срок от съобщаването му на страните.

**ПРЕДСЕДАТЕЛ:**

.....  
Юлия Ненкова

**ЗАМ.-ПРЕДСЕДАТЕЛ:**

.....  
Димитър Кюмюрджиев

**ЧЛЕНОВЕ:**

.....  
Анна Янева

.....  
Георгица Стоянова

.....  
Красимир Витанов

.....  
Красимир Зафиров

.....  
Пламен Киров