

РЕПУБЛИКА БЪЛГАРИЯ
КОМИСИЯ ЗА ЗАЩИТА НА КОНКУРЕНЦИЯТА

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

№ 197

София, 15.02.2018 год.

Комисията за защита на конкуренцията в състав:

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

Юлия Ненкова

ЗАМ.- ПРЕДСЕДАТЕЛ:

Димитър Кюмюрджиев

ЧЛЕНОВЕ:

Георгица Стоянова

Красимир Витанов

Красимир Зафиров

Пламен Киров

при участието на протоколист Теодора Йорданова, разгледа в закрито заседание, проведено на 15.02.2018 г. искане за допускане на предварително изпълнение по преписка № КЗК-128/2018 г., докладвано от наблюдаващия проучването г-жа Георгица Стоянова – член на комисията.

В Комисията за защита на конкуренцията (КЗК) е образувано производство по преписка № КЗК - 128/05.02.2018 г., във връзка с постъпила жалба с вх.№ ВХР-202 от 26.01.2018 г., подадена от „ЛФС“ ЕООД срещу Решение № VII-19-21 от 19.01.2018 г. на директора на болница „Лозенец“ за определяне на изпълнител на обществена поръчка с предмет: „Ежедневно приготвяне и доставяне на готова кухненска продукция за нуждите на болница „Лозенец“: болнична храна, храна за дежурен персонал и оперативни закуски“, открита с Решение № VII-19-2 от 27.10.2017 г. на възложителя.

Жалбоподателят счита, че обжалваното решение, с което същият е отстранен от участие, е незаконосъобразно.

В становището на възложителя се излагат доводи за неоснователност на жалбата и се съдържа искане за допускане на предварително изпълнение на Решение № VII-19-21 от 19.01.2018 г. на директора на болница „Лозенец“, на основание чл. 205, ал. 1 от ЗОП. Отбелязва се, че срокът на договор №VII-25-26/06.02.2017г. е изтекъл на 04.02.2018 г. и с цел осигуряване на необходимата храна за болните, на основание чл. 116, ал. 1, т. 6 от ЗОП, договорът е изменен като е възложено на същия изпълнител да доставя храна до достигне на предвидената прогнозна стойност на предходната обществена поръчка. Посочва се, че с оглед броя на пациентите стойността ще бъде достигната за месец – месец и половина и след това болница „Лозенец“ реално няма да има валиден договор за доставка на храна, което ще застраши живота и здравето на пациентите. Акцентира се, че наличието на готова кухненска продукция е абсолютна предпоставка, за да се осигури живота и здравето на пациентите, а липсата и прави невъзможно пребиваването им в лечебното заведение.

Възложителят застъпва тезата, че обезпечаването на нормалното функциониране на лечебното заведение безспорно е в обществен интерес, защото засяга неограничен брой лица със здравословни проблеми. Добавя, че отсъствието на валиден договор за доставка на храна поставя

болница „Лозенец“ в невъзможност да осъществява дейността си, което пряко застрашава живота и здравето не само на пациентите, но и на останалите граждани, които няма да бъдат приети за лечение, поради липсата на осигурена храна.

В становището се твърди, че посочените в чл. 205, ал. 4 от ЗОП материалноправни предпоставки за допускане на предварително изпълнение са изброени в условията на алтернативност, а не на кумулативност, поради което не е необходимо да са налице всички едновременно, а е достатъчно само една от тях, както в случая - необходимостта да се осигури животът или здравето на гражданите. В този смисъл цитира Определение № 8387 от 29.06.2017 г. по адм. д. № 7389/2017 г. на ВАС.

По отношение направеното искане за допускане на предварително изпълнение на решението за избор на изпълнител по обжалваната обществена поръчка и след като се запозна с доводите в становището на възложителя, както и с оглед изискванията на чл. 205, ал. 1, ал. 2, ал. 4 и ал. 5 от ЗОП, КЗК прие следното:

Съгласно разпоредбата на чл. 200, ал. 2 от ЗОП, във връзка с чл. 205, ал. 1 от ЗОП възложителят може в срока за представяне на становището по чл. 200, ал. 2 от ЗОП да поиска от КЗК допускане на предварително изпълнение на решението за избор на изпълнител. На 26.01.2018 г., в деловодството на комисията е депозирана жалба от „ЛФС“ ЕООД, по която е образувано производство № КЗК-128/2018 г. За така образуваното производство, в изпълнение на чл. 200, ал. 1 от ЗОП, КЗК е уведомила възложителя с писмо с изх. № ИС-169/КЗК-128 от 06.02.2018 г., в което е даден тридневен срок за представяне на становище и документи, релевантни в настоящото производство. Писмото е получено от възложителя на 07.02.2018 г., видно от факс известието за доставяне, приложено по преписката. Следователно, срокът тече от 07.02.2018 г. и изтича на 10.02.2018 г. (събота) – неприсъствен ден. Становището от болница „Лозенец“, заедно с искането за допускане на предварително изпълнение е постъпило в деловодството на КЗК и е заведено с вх. № към КЗК-128 от 12.02.2017 г. В разпоредбата на чл. 60, ал. 6 от Гражданско процесуалния кодекс (ГПК) е определено, че когато последният ден от срока е неприсъствен, срокът изтича в първия следващ присъствен ден, в настоящия случай - 12.02.2018 г. (понеделник). От изложеното е видно, че искането за допускане на предварително изпълнение е процесуално допустимо.

При разглеждане на искането за предварително изпълнение, следва да се има предвид нормата на чл. 205, ал. 4 от ЗОП, съгласно която Комисията за защита на конкуренцията допуска предварително изпълнение на решението за избор на изпълнител по изключение, когато това се налага, за да се осигури животът и здравето на гражданите, да се защитят особено важни държавни или обществени интереси или ако от закъснението на изпълнението може да последва значителна или труднопоправима вреда. Мотивите, които възложителят може да изложи конкретно по отношение на искането за предварително изпълнение на решението за определяне на изпълнител, трябва да са свързани с обстоятелства, предвидени в текста на ал. 4, като искането следва да е обосновано, включително чрез прилагане на съответни доказателства. След анализа на визираните разпоредби може да се заключи, че при всички случаи допускането на предварително изпълнение на решението за избор на изпълнител, т.е. законовата възможност за сключване на договор за обществена поръчка преди окончателното решаване на спора по същество, е едно изключение, което следва да се осъществи с оглед избягването на сериозни негативни последици за обществото.

КЗК счита, че в конкретния случай изложените доводи и представените доказателства от възложителя отговарят на изискванията за мотивираност по 205, ал. 4 от ЗОП и обуславят извод от наложителност за допускане предварително изпълнение на обжалвания краен акт, тъй като са налице обстоятелства, които биха могли да доведат до застрашаване живота и здравето на гражданите. Видно от документацията за участие, предметът на обществената поръчка е доставка на болнична храна, храна за дежурен персонал и оперативни закуски. С оглед изложените от възложителя данни, категорично се установява, че голям брой лица ще бъдат засегнати от липсата на договор за доставка на готова кухненска продукция за болница „Лозенец“.

Своевременното изпълнение на обществената поръчка е от съществено значение не само за възложителя, но главно за пациентите в болничното заведение. Изхранването на лица във влошено или тежко здравословно състояние е част от обезпечаването на редовния оздравителен процес. КЗК отчете и обстоятелството, че редовната доставка на жизнено важна готова кухненска продукция е дейност, свързана с осигуряването живота и здравето на гражданите и засяга неограничен брой

лица със здравословни проблеми. В този смисъл, общественият интерес изисква незабавно да бъде осигурена възможност за доставка на храна, с цел за се гарантира нормалното функциониране на здравното заведение.

Изхождайки от така представените факти, доводи и доказателства в жалбата и становището на възложителя, КЗК намира, че в настоящия случай следва да допусне предварително изпълнение на обжалваното решение за избор на изпълнител, тъй като това би защитило в по-голяма степен обществения интерес, който следва да има превес над индивидуалните икономически интереси на жалбоподателя.

С оглед изложеното, и на основание чл. 205, ал. 3 и ал. 4 от ЗОП във връзка с 205, ал. 1 от ЗОП Комисията за защита на конкуренцията

О П Р Е Д Е Л И :

ДОПУСКА ПРЕДВАРИТЕЛНО ИЗПЪЛНЕНИЕ на Решение № VII-19-21 от 19.01.2018 г. на директора на болница „Лозенец“ за определяне на изпълнител на обществена поръчка с предмет: „Ежедневно приготвяне и доставяне на готова кухненска продукция за нуждите на болница „Лозенец“: болнична храна, храна за дежурен персонал и оперативни закуски“, открита с Решение № VII-19-2 от 27.10.2017 г. на възложителя.

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

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

.....
Юлия Ненкова

ЗАМ.- ПРЕДСЕДАТЕЛ:

.....
Димитър Кюмюрджиев

ЧЛЕНОВЕ:

.....
Георгица Стоянова

.....
Красимир Витанов

.....
Красимир Зафиров

.....
Пламен Киров