

Въпрос: Във връзка с подготовка на проектни предложения по ОПРР 2014-2020, процедура BG16RFOP001-1.001-039, имаме следния въпрос:

Съгласно Чл. 49 на ЗУСЕСИФ:

„Чл. 49. (1) Бенефициентите на безвъзмездна финансова помощ може да възлагат на изпълнители – външни за тях лица, дейности по изпълнението и/или по управлението на проект, когато това е предвидено в него за съответната дейност.

(2) За определянето на изпълнител за дейностите по строителство, услуги и/или доставки на стоки – обект на обществена поръчка по смисъла на Закона за обществените поръчки, се прилагат правилата, предвидени във:

1. Закона за обществените поръчки – когато бенефициентът е възложител по смисъла на същия закон;

2. тази глава – когато бенефициентът не е възложител по смисъла на Закона за обществените поръчки.

(3) Правилата на ал. 2 не се прилагат, **когато за изпълнител се определя лице, което е било обект на оценка в качеството на експерт при одобряване на проекта по реда на глава трета и/или е наето по трудово или служебно правоотношение от бенефициента.** Когато дейността по изпълнението и/или управлението на проекта се извършва извън установеното работно време и длъжностната характеристика на лицето, тя се възлага от органа по назначаването или работодателя срещу възнаграждение при условия и по ред, определени с акта по чл. 59, ал. 1.”

Предвид, че всички процедури за възлагане на обществени поръчки ще се провеждат по новия ЗОП в сила от 15.04.2016 г., имаме следните въпроси:

Въпрос №1: Правилно ли тълкуваме разпоредбата на чл. 49, ал. 3 от ЗУСЕСИФ, че, ако във формуляра за кандидатстване с проектно предложение включим за Ръководител на проекта външен за общината експерт, то след одобрението на проектното предложение имаме право да възложим директно, без прилагането на процедура по ЗОП, изпълнението на задълженията на Ръководител в проектното предложение, дори и стойността на разходите за възнаграждения на ръководителя за 36 месечния срок за изпълнение на проекта да е над 30 000 лв.?

Въпрос №2: Ако отговорът на въпрос №1 е положителен (т.е. имаме право да възложим директно, без прилагането на процедури по ЗОП, изпълнението на задълженията на Ръководител в проектното предложение) и през същата година предвиждаме да сключим още един договор за услуга по ЗЗД с външен експерт за член на екипа за управление на проекта (който не е бил предмет на оценка), то можем ли да сключим с него договор по ЗЗД директно, без прилагането на процедури по ЗОП, ако стойността на разходите за възнагражденията на този външен експерт е по-малка от 30000 лв.?

Яна Кръстева

Главен експерт в дирекция „Икономическо развитие”

Община Търговище

Отговор: Уважаема госпожо Кръстева,

С разпоредбата на чл. 49, ал. 3 от Закона за управление на средствата от Европейските структурни и инвестиционни фондове /ЗУСЕСИФ/ законодателят е предвидил изключение, съгласно което правилата по предходната алинея 2 не се

прилагат при определянето на изпълнител, който е нает от бенефициента по трудово или служебно правоотношение, като наред с това е въведено кумулативно и второ условие – служителят да е бил обект на оценка в качеството на експерт при одобряването на проекта, но само за случаите, кога то това е изискване в документите по чл. 26, ал. 1 от ЗУСЕСИФ. Изричната уредба е направена, за да се преодолее досегашната противоречива практика, в която присъстваше и разбирането, че ЗОП се прилага по отношение на служители в администрация – бенефициент по проект, когато те биват ангажирани с дейности по управлението/изпълнението на този проект.

По отношение на служителите на бенефициента са възможни две хипотези: тяхното участие в управлението/изпълнението на проекта да е в изпълнение на заеманата длъжност или тяхното участие в управлението/изпълнението на проекта да не е задача, възложена с длъжностната им характеристика. Съобразявайки втория случай, изречение второ на чл. 49, ал. 3 създава правила относно възлагането на допълнителната задача/допълнителния труд по тяхното служебно/трудова правоотношение. Възлагането на допълнителната задача/допълнителния труд по тяхното служебно/трудова правоотношение се извършва съответно от органа по назначаването или от работодателя. Нито органът по назначаването, нито работодателят в това им качество не сключват граждански договори със своите служители съгласно Закона за държавния служител (ЗДСл.), респ. Кодекса на труда (КТ), а ползват предоставения инструментариум в тези два закона при упражняване на техните правомощия по служебното правоотношение/права по трудовото правоотношение. Органите по назначаването упражняват своите правомощия, издавайки административни актове във формата на заповеди. Независимо че не е в ЗДСл., нормата на чл. 49, ал. 3, изречение второ предвижда издаване на заповед за възлагане на допълнителна задача на държавен служител по управлението/изпълнението на проект. За да се преодолее всяко неразбиране по този въпрос, при предстоящите изменения и допълнения в ЗДСл., систематично в неговия чл. 21 ще бъде включен текст относно възможността за възлагане на допълнителна задача по управлението/изпълнението на проекта със съгласието на служителя и срещу възнаграждение, като бъде направено препращане и към чл. 49, ал. 3 от ЗУСЕСИФ. Предвид чл. 110 от КТ подобно допълнение по отношение на допълнителния труд по управлението/изпълнението на проекта за лицата по трудово правоотношение не се налага.

Предвид гореизложеното обръщам внимание, че предвидената в чл. 49, ал. 3 дерогация на ЗОП касае само служителите на бенефициента наети по трудово или служебно правоотношение. В случаите, когато бенефициент ангажира външни експерти, следва да се приложи ЗОП или глава четвърта на ЗУСЕСИФ, в зависимост от качеството му на възложител по ЗОП или по чл. 49, ал. 2, т. 2 от ЗУСЕСИФ и предвидените в тези Нормативни актове процедури се прилагат съобразно стойностните прагове, в които попада съответната поръчка.