

ДО ВСИЧКИ УЧАСТНИЦИ

РАЗЯСНЕНИЯ

ВЪВ ВРЪЗКА С ДОКУМЕНТАЦИЯ ЗА УЧАСТИЕ В ПРОЦЕДУРА ЗА ВЪЗЛАГАНЕ НА ОБЩЕСТВЕНА ПОРЪЧКА С ПРЕДМЕТ: „Избор на управляваща банка на Фонд за органите на местно самоуправление в България- ФЛАГ” ЕАД и подпомагане на дейността му по кредитиране на общини и общински търговски дружества”

УВАЖАЕМИ УЧАСТНИЦИ,

На основание чл. 29, ал. 1 от Закона за обществените поръчки и в отговор на постъпило искане за разяснение относно документация за участие в процедура за възлагане на обществена поръчка по реда на ЗОП с предмет: „Избор на управляваща банка на „Фонд за органите на местно самоуправление в България- ФЛАГ” ЕАД и подпомагане на дейността му по кредитиране на общини и общински търговски дружества”, даваме следните пояснения:

Въпрос: “Приложен е текст на Проект на Договор за възлагане на изпълнението на функциите на управляващата банка на Фонд за органите на местно самоуправление в България – ФЛАГ ЕАД и подпомагане на дейността му по кредитиране на общини и общински търговски дружества. Във връзка с това моля за пояснение относно:

1/ Чл. 18 (1) – Да се посочат критериите за „некачествено, непълно или лошо изпълнение” на поръчката.

2/ Чл. 20 – Какви са критериите за „Забавено изпълнение” ? Къде са заложените срокове за изпълнение на различните етапи от разглеждане, искане на допълнителна информация от потенциалния кредитополучател, отделните етапи на одобрение на финансирането, сключване на договора за кредит, администриране или принудително събиране на вземането?

3/ Чл. 20 – Как ще коментирате израза „неизправната страна дължи на другата страна” – може ли Фонд Флаг да се третира в някаква хипотеза като неизправна страна и в кои случаи ще е възможно това ? Дължи ли неустойки в тези случаи, при условие, че в друг член от Договора се казва, че Възложителят не дължи други плащания, освен договорените такси и комисионни за обслужване на кредитите?

4/ Чл. 20 (2) Да се изяснят критериите за „лошо” или „частично” изпълнение на задълженията на Изпълнителя, по всяка от отделните точки от 1 до 3 на ал. (2) предвид сериозните неустойки за Изпълнителя.

5/ В случай на необходимост от предприемане на действия за събиране на вземанията на Фонд Флаг по „лоши кредити” по съдебен ред, как ще се процедира:

- Фонд Флаг кога и как ще упълномощи Изпълнителя да започне съдебна процедура за изпълнение срещу длъжника от името на Фонд Флаг?
- За чия сметка ще са съдебните такси и разноски до приключване на делото и за нотариални такси за заверка на пълномощното?
- Кой и кога ще прецени необходимостта от стартиране на такава процедура и при ненавременно стартиране на такава процедура по вина на Фонд Флаг и невъзможност да се удовлетвори кредитора по обективни причини, кой поема разходите по съдебните дела и отговорността за „загубата” на Фонда? Счита ли се това за „неизпълнение” или „лошо” изпълнение на поръчката?

6/ чл. 21 (1) Моля да поясните критериите за „системно” и „пълно” неизпълнение на задълженията на Изпълнителя по Договора.

Отговор:

1. Относно: Чл. 18 (1) – Да се посочат критериите за „некачествено, непълно или лошо изпълнение” на поръчката.

Чрез ползвания израз „некачествено, непълно или лошо изпълнение” на поръчката се цели да се обхванат всички форми на неизпълнение на задълженията, предвидени в договора. Следва да се има предвид, че видно от част II на документацията за участие и Приложение № 1 към проекта на договора, управляващата банка на „Фонд за органите на местно самоуправление в България- ФЛАГ” ЕАД /по-нататък наричано ФЛАГ/ ще изпълнява комплекс от функции и дейности, чрез които се обезпечава надлежното осъществяване на целия кредитен цикъл : от момента на подаване на искане да кредит до окончателното погасяване на кредита. Управляващата банка има ключова роля за изпълнение на мисията и целите на ФЛАГ. Всяка една от функциите и дейностите, възложени на управляващата банка, следва да бъде извършена в пълно съответствие с изискванията, посочени в договора, както по отношение на ред за извършване, така и по отношение на вид, съдържание и форма на съответното действие. Видно от член 7, ал.1 и член 12 от договора, изискванията към Изпълнителя по договора имат комплексен характер и включват както спазването на вътрешните правила и процедури на Възложителя, така и придържането към най-добрата банкова практика, спазването на посочените на текуща база изисквания на Възложителя и изпълнение на другите условия, посочени в договора. В този смисъл, неспазването, изцяло или отчасти, на всяко едно от установените комплексни изисквания би представлявало, в зависимост от конкретния случай, форма на некачествено, непълно или лошо изпълнение на поръчката.

2. Относно: Чл. 20 – Какви са критериите за „Забавено изпълнение” ? Къде са заложените сроковете за изпълнение на различните етапи от разглеждане, искане на допълнителна информация от потенциалния кредитополучател, отделните етапи на одобрение на финансирането, сключване на договора за кредит, администриране или принудително събиране на вземането?

Критериите за забавено изпълнение не са по-различни от установените в облигационното право и се свързват с виновно неизпълнение на определено облигационно задължение на датата на неговата изискуемост. Що се отнася до сроковете за изпълнение на различните етапи от дейността на управляващата банка, те са установени във вътрешните правила и процедури на ФЛАГ, които управляващата банка има задължение да спазва и които ще ѝ бъдат предадени по реда на член 9, т.2 от договора за възлагане на обществена поръчка. Наред с това, член 7, ал.1, т.3 от договора, предоставя право на Възложителя, да изисква от ИЗПЪЛНИТЕЛЯ да спазва задължителните писмени указания, дадени от ВЪЗЛОЖИТЕЛЯ по повод изпълнение на дейностите и функциите на управляваща банка. Що се отнася до дейностите, за които изрично не е установен срок, се прилага общото гражданско - правно правило, че ако задължението е без срок, кредиторът може да иска изпълнението му веднага.

3. Относно: Чл. 20 – Как ще коментирате израза „неизправната страна дължи на другата страна” – може ли Фонд Флаг да се третира в някаква хипотеза като неизправна страна и в кои случаи ще е възможно това ? Дължи ли неустойки в тези случаи, при условие, че в друг член от Договора се казва, че Възложителят не дължи други плащания, освен договорените такси и комисионни за обслужване на кредитите?

Доколкото фонд ФЛАГ, като възложител, също има многобройни задължения по договора, при забавено изпълнение на тези задължения, той също може да придобие качеството на неизправна страна, ако забавата е по вина на ФЛАГ. В хипотезата на член 20, ал.1, ако Възложителят допусне по своя вина забава, той би дължал предвидената в член 20, ал.1 неустойка към Изпълнителя. Този извод не е в противоречие с член 4, ал.2 от договора, който урежда заплащането на възнагражденията и разноските, във връзка с изпълнението на договора. Неустойката е форма за ангажиране на имуществената отговорност на неизправна страна по договор, заради вреди причинени на другата страна от неизпълнение на договорно задължение. Доколкото същата е имуществена последица от неизпълнение на договорно задължение, тя не може да се разглежда като плащане по смисъла на цитирания член 4, ал.2 на договора.

4. Относно: Относно Чл. 20 (2) Да се изяснят критериите за „лошо” или „частично” изпълнение на задълженията на Изпълнителя, по всяка от отделните точки от 1 до 3 на ал. (2) предвид сериозните неустойки за Изпълнителя.

Задълженията на Изпълнителя, по всяка от отделните точки от 1 до 3 на ал. (2) следва да бъдат извършени в съответствие с изискванията установени в договора,

включително с вътрешните правила и процедури на ФЛАГ, с установените нормативни изисквания и с правилата на най-добра банкова практика. Всяко отклонение от тези изисквания и/или неизвършване в пълен обем на установените дейности според съответната процедура и/или изискване на Възложителя, би представлявало лошо или частично изпълнение на задълженията на изпълнителя, като в зависимост от вида на съответната дейност, би попаднало в хипотезите на отделните точки от 1 до 3 на ал. (2) на чл.20. Виж в тази връзка и отговора по т.1.

5. Относно: В случай на необходимост от предприемане на действия за събиране на вземанията на Фонд Флаг по „лоши кредити” по съдебен ред, как ще се процедира:

- Фонд Флаг кога и как ще упълномощи Изпълнителя да започне съдебна процедура за изпълнение срещу длъжника от името на Фонд Флаг?
- За чия сметка ще са съдебните такси и разноски до приключване на делото и за нотариални такси за заверка на пълномощното?
- Кой и кога ще прецени необходимостта от стартиране на такава процедура и при ненавременно стартиране на такава процедура по вина на Фонд Флаг и невъзможност да се удовлетвори кредитора по обективни причини, кой поема разходите по съдебните дела и отговорността за „загубата” на Фонда? Счита ли се това за „неизпълнение” или „лошо” изпълнение на поръчката?

Редът за процедиране, в случай на необходимост от предприемане на действия за събиране на вземанията на Фонд Флаг по „лоши кредити” по съдебен ред е установен във Вътрешните правила и процедури на ФЛАГ и по-специално, в действащите към момента Правила за финансиране на проекти от ФЛАГ. Според тези правила, за да се стартира подобна процедура се изисква решение на компетентния орган на ФЛАГ. При необходимост от започване на подобна процедура обаче, управляващата банка следва да отправи предложение до ФЛАГ. Наред с това, правилата изискват управляващата банка да съгласува с ФЛАГ конкретните действия за принудително събиране на вземанията преди тяхното предприемане.

Съгласно член 4, ал.2 на проекта на договор, вън от определеното в член 2, ал. 1 на този договор възнаграждение, Възложителят не дължи и няма да дължи на Изпълнителя никакви други плащания по договора, включително под формата на лихви, такси и комисионни, различни от определените по член 2, ал.1, както и под формата на разноски за събиране на съответния кредит или друг вид разноски или обезщетения. Изпълнителят няма право да иска от Възложителя заплащането или възстановяването на каквито и да е било разходи на Изпълнителя, във връзка с изпълнение на дейностите по чл. 1 от настоящия договор. Всички разходи на Изпълнителя, извършени при или по повод на изпълнението на настоящия договор, ще са изцяло за негова сметка и не подлежат на възстановяване от Възложителя.

6. Относно: чл. 21 (1) Моля да поясните критериите за „системно” и „пълно” неизпълнение на задълженията на Изпълнителя по Договора.

Критериите за „системно” и „пълно” неизпълнение на задълженията на Изпълнителя по Договора не са по-различни от установените в облигационното право критерии за неизпълнение на договор. Пълно неизпълнение на задълженията на Изпълнителя по Договора би било налице, ако Изпълнителят изобщо не пристъпи към изпълнение на тези задължения или ако по време на действие на договора преустанови да изпълнява тези задължения, или ги изпълнява толкова лошо, че поведението му може да се квалифицира като пълна липса на изпълнение.

„Системно неизпълнение” на задълженията на Изпълнителя по Договора би било налице, ако Изпълнителят неколкократно е допуснал неизпълнение на задълженията си по договора и в тази насока, поведението му не може да се квалифицира като инцидентно неизпълнение на задълженията.

Дата: 12 септември 2011 год.

ИЗПЪЛНИТЕЛЕН ДИРЕКТОР:

/ Надя Данкинова /