

Дело С-196/08

Acoset SpA **срещу** **Conferenza Sindaci** **e Presidenza Prov. Reg. ATO Idrico Ragusa и др.**

(Преюдициално запитване,
отправено от Tribunale amministrativo regionale della Sicilia)

„Членове 43 ЕО, 49 ЕО и 86 ЕО — Възлагане на обществени поръчки — Възлагане на услуга по водоснабдяване на дружество със смесен капитал — Конкурентна процедура — Определяне на частния партньор, на когото е възложена експлоатацията на услугата — Възлагане, без да се спазват правилата за възлагане на обществени поръчки“

Заключение на генералния адвокат г-н D. Ruiz-Jarabo Colomer, представено
на 2 юни 2009 г. I - 9915
Решение на Съда (трети състав) от 15 октомври 2009 г. I - 9940

Резюме на решението

*Свободно движение на хора — Свобода на установяване — Свободно предоставяне на услуги — Концесия за обществени услуги — Публично-частно партньорство
(членове 43 ЕО, 49 ЕО и 86 ЕО)*

Членове 43 ЕО, 49 ЕО и 86 ЕО допускат пряко възлагане на обществена услуга, която включва предварителното извършване на определено строителство, на дружество със смесен публичен и частен капитал, специално създадено за предоставяне на тази услуга и имащо единствен предмет на дейност, в което частният съдружник е избран чрез процедура за възлагане на обществена поръчка, след проверка на финансовите, техническите, оперативните и управленски изисквания, свързани с услугата, чието предоставяне трябва да се гарантира, и на характеристиките на офертата от гледна точка на действията, които трябва да се извършват, при положение че въпросната процедура за възлагане на поръчка е в съответствие с наложените от Договора по отношение на концесиите принципи на свободна конкуренция, на прозрачност и на равно третиране.

Всъщност прибегването до двойна процедура, при която най-напред да се избере частен партньор в дружеството със смесен капитал и след това да се възложи концесията на посоченото дружество, би могло да разколебае частноправните субекти и публичните органи да създават институционализирани публично-частни партньорства, поради присъщата за прилагането на такива процедури продължителност и поради правната несигурност относно възлагането на концесията на предварително избрания частен партньор.

Ако липсата на конкурентна процедура при възлагането на услуги се явява несъвместима с членове 43 ЕО и 49 ЕО и с принципите на равно третиране и недопускане на дискриминация, изборът на частен съдружник при спазването на изискванията и възприетите критерии за избор на частен съдружник позволяват да се поправи това положение, тъй като кандидатите трябва да установят, освен своята способност да станат акционери, преди всичко своята техническа способност да предоставят услугата и икономическите и други предимства, произтичащи от тяхната оферта.

Доколкото критериите за избор на частен съдружник се основават не само на внесенния капитал, но и на техническата способност на този съдружник и на характеристиките на неговата оферта с оглед на специфичните действия, които трябва да извършват, и доколкото на този съдружник е поверена оперативната дейност на въпросната услуга и следователно нейното управление, може да се приеме, че изборът на концесионер произтича непряко от избора на посочения съдружник, който е осъществен съгласно процедура, спазваща принципите на общностното право, така че втора процедура на конкурентно възлагане за избор на концесионер не би била оправдана.

(вж. точки 59—61 и диспозитива)