



iktatószám: 1056/11-1251/2012/1024
tárgy: előzetes vitarendezési kérelemre
adott válasz megküldése
ügyintéző dr. Bajzat Katalin
telefon: +36 70 390 3574
e-mail: katalin.bajzat@bkk.hu

cégnév: Érdeklődő Gazdasági Szereplők

Tisztelt Érdeklődő Gazdasági Szereplő!

A BKK Budapesti Közlekedési Központ Zártkörűen Működő Részvénytársaság (1075 Budapest, Rumbach Sebestyén utca 19-21.), mint ajánlatkérő a közbeszerzésekről szóló 2011. évi CVIII. törvény (a továbbiakban: Kbt.) Második rész szerinti, uniós értékhatárt elérő nyílt közbeszerzési eljárást folytat le „KÖZOP 5.5.0-09-11-2012-0009 azonosító számú A Budapest villamos és trolibusz járműfejlesztés I. ütem” projekt keretében Budafok kocsisín fejlesztésének kivitelezése és kiegészítő tervezése” tárgyban. Az eljárást megindító felhívás (a továbbiakban: felhívás) megjelent az Európai Unió Hivatalos Lapjában 2015. február 13. napján 2015/S 031-051377 iktatószám alatt, és tájékoztató jelleggel a Közbeszerzési Értesítő 2015/19. számában 2015. február 16. napján 1432/2015. iktatószámon.

Az ajánlatkérő a közbeszerzési eljárása ajánlati dokumentációját a Kbt. 42. § (1) és (3) bekezdése alapján az Európai Unió Hivatalos Lapjában 2015. március 18. napján 2015/S 054-093484 iktatószám alatt közzétételre került hirdetményel módosította.

Ezúton tájékoztatjuk az érdeklődő gazdasági szereplőket, hogy a **KÖZGÉP Építő- és Fémszerkezetgyártó Zrt.** (a továbbiakban: **Kérelmező**) 2015. március 13. napján előzetes vitarendezési kérelmet nyújtott be az ajánlati felhívásban és dokumentációban rögzített egyes rendelkezések ellen, egyben kérte az ajánlati felhívás és dokumentáció Kbt. 42. § (1)-(4) bekezdése szerinti módosítását.

A Kérelmező az előzetes vitarendezési kérelmében azt kifogásolta, hogy az ajánlati felhívás II.3.) pontjában a szerződés teljesítésének időpontjaként a szerződés megkötésétől számított 345. nap került megjelölésre. A Kérelmező álláspontja szerint ez a rendelkezés ellentmond a felhívás VI.2) pontjában foglaltaknak, amely a következőket rögzíti:

„Ajánlatkérő a Kbt. 40. § (3) és (4) bekezdése alapján tájékoztatja az Ajánlattevőket, hogy a jelen közbeszerzéssel kapcsolatosan további támogatásra irányuló igényt kíván benyújtani, illetve a

BKK Budapesti Közlekedési Központ
Zártkörűen Működő Részvénytársaság
cégjegyzékszám: 01-10-046840
cím: 1075 Budapest, Rumbach S. u. 19-21.

telefonszám: +36 70 390 3574
fax: +36 1 235 1044
web: www.bkk.hu
e-mail: katalin.bajzat@bkk.hu

támogatási igénye biztosítása érdekében kezdeményezi a KÖZOP 5.5.0-09-11-2012-0009 számú támogatási szerződés módosítását.

Erre tekintettel a jelen közbeszerzési eljárás eredményeképpen megkötendő szerződés hatályba lépésének feltétele a közbeszerzés tárgyának pénzügyi fedezetét biztosító támogatási igény biztosítása, illetve a Támogatási Szerződés módosításának aláírása és hatályba lépése.

A támogatási igénynek, illetve a támogatási szerződés módosítására irányuló igénynek az el nem fogadását olyan körülménynek kell tekinteni, amelyre az Ajánlatkérő a szerződés megkötésére vagy teljesítésére képtelenné válása okaként hivatkozhat [76. § (1) bekezdés d) pont, 124. § (9) bekezdés]."

A Kérelmező álláspontja szerint a nyertes ajánlattevőnek a felhívás II.3) pontja szerint kellene teljesíteni, függetlenül attól, hogy mennyi idő állna rendelkezésére a teljesítésre a szerződés hatálybalépésétől számítva, mely nem áll összhangban a hatályba lépési feltétel meghatározásával. Külön kitér arra is, hogy a hatályba lépés bizonytalan jövőbeli esemény, továbbá idézte a Kbt. 3. § - a alapján a Polgári Törvénykönyvről szóló 2013. évi V. törvény (továbbiakban: Ptk.) irányadó rendelkezéseit. Ennek körében bemutatta a Ptk. 6:116.§, 6:117.§ -a rendelkezéseit, melynek értelmében a szerződés hatályba lépéséig a teljesítés nem követelhető.

A kérelmező a fentiekre tekintettel **azt az indítványt tette, hogy az ajánlatkérő a teljesítési határidőre a szerződés hatálybalépésétől kezdődő átfutási időt határozzon meg és ennek megfelelően módosítsa a felhívást és a dokumentációt.**

Az ajánlatkérő az előzetes vitarendezésre vonatkozó válaszát a Kbt. 79. § (3) bekezdésében meghatározott három munkanapon belül - az alábbiak szerint - adja meg.

Az ajánlatkérő az előzetes vitarendezési kérelemben és indítványban foglaltakkal kapcsolatban elsődlegesen fel kívánja hívni a Kérelmező figyelmét az ajánlatkérő által elkészített és az ajánlati felhívással egyidejűleg kiadott ajánlati dokumentációban, az annak részét képező szerződéstervezetben, annak 5.1. pontjában foglaltakra.

E szerződéses pontban az Ajánlatkérő a Kérelmező indítványában foglaltaknak megfelelően a szerződés hatályba lépésétől számítva határozta meg a 345 napos teljesítési határidőt, az azon belüli részteljesítési szakaszokat, melyhez igazodik a szerződés 17.2. pontjában meghatározott fizetési ütemterv is.

A kiadott Szerződéstervezet 27.2. pontja egyértelműen szabályozza a hatályba lépési feltételt, összhangban az ajánlati felhívás VI.2. pontjában foglaltakkal.

Az ajánlatkérő jogi álláspontja szerint a kiadott Szerződéstervezete szabályozása - mely szerint köthető meg a szerződés a nyertes ajánlattevővel a nyílt eljárás szabályai szerint - teljes összhangban áll az ajánlati felhívás és a Ptk. Kérelmező által is hivatkozott rendelkezéseivel.

Az ajánlatkérő jogi álláspontja szerint egyébként magának a Ptk. -nak a szabályozása is megfelelő anyagi jogi szabályozást ad arra az esetre, ha és amennyiben a szerződéskötés időpontja és hatályba lépés időpontja nem azonos.

Ptk.) 6:119. § alapján:

„(1) Ha a szerződés hatálya nem állt be, vagy a szerződés hatályát veszítette - ideértve azt az esetet is, ha a szerződéshez a harmadik személy beleegyezése vagy a hatóság jóváhagyása hiányzik, vagy azt megtagadták - a szerződés teljesítése nem követelhető.”

A fentiek alapján egyértelműen megállapítható, hogy a szerződés teljesítése abban az esetben követelhető a nyertes ajánlattevőtől, a kötelezettől, valamint a teljesítés elmaradásához jogkövetkezmény kizárólag abban az esetben alkalmazható, amennyiben a szerződés hatályba lépett.

Ajánlatkérő a támogatási szerződés módosításának aláírásától és hatályba lépésétől, mint bizonytalan jövőbeli eseménytől tette függővé a szerződés hatályba lépését. Ennek eredményeképpen tehát a szerződés kizárólag e feltétel bekövetkeztével hatályosul a Ptk. 6:116. § (1) bekezdése alapján. Így természetesen kizárt, hogy az aláírt, ám még hatályba nem lépett szerződéshez bármilyen teljesítési kötelezettsége vagy ezzel összefüggő szerződésszegése fűződnék a nyertes ajánlattevőnek.

Ajánlatkérő a további egyértelműség biztosítása érdekében pontosította a vállalkozási szerződés tervezetének a **Záró rendelkezések** című fejezetében található **27.2-es** pontját, az kiegészítésre került az alábbiak szerint:

„Vállalkozó tudomásul veszi, hogy a Szerződés hatálybalépésének a feltétele további támogatási igény biztosítása, illetve a pénzügyi fedezetét biztosító Támogatási Szerződés módosítása. Felek megállapodnak abban, hogy amennyiben a Szerződés, a Támogatási Szerződés módosításának a hatályba lépését (illetve a további támogatást biztosító dokumentum hatálybalépésének időpontját) megelőzően kerül aláírásra, úgy a Szerződés hatálybalépésének a napja a Támogatási Szerződés módosításának a hatálybalépésének napjával (illetve a további támogatást biztosító dokumentum hatálybalépésének időpontjával) egyezik meg.

Amennyiben azonban a Szerződés, a Támogatási Szerződés módosításának a hatályba lépését (illetve a további támogatást biztosító dokumentum hatálybalépésének időpontját) követően kerül aláírásra, úgy a Szerződés hatálybalépésének a napja a Szerződés aláírásának a napjával egyezik meg.”

Az ajánlatkérő tájékoztatja a kérelmezőt, hogy konkrétan az ajánlati felhívás II.3. pontjában foglaltak módosítására nem áll fenn jogi lehetősége, mert hirdetmény-minta tartalma a Bizottság rendelete és végrehajtásáról meghozott magyar jogszabály alapján kötelező és kötött.

A BIZOTTSÁG 842/2011/EU VÉGREHAJTÁSI RENDELETE (továbbiakban Rendelet), vonatkozik a közbeszerzési hirdetmények közzétételére használandó hirdetményminták létrehozására.

Ez a rendelet teljes egészében kötelező és közvetlenül alkalmazandó valamennyi tagállamban, miként azt maga a Rendelet is kimondja.



A Rendelet 2. cikke szerint:

„Az ajánlatkérőknek a 2004/18/EK irányelv 35., 36., 58., 64., 69. és 70. cikkében említett hirdetményeknek az Európai Unió Hivatalos Lapjában való közzétételekor az e rendelet I., II., III. és VIII–XIII. mellékletében megállapított hirdetménymintákat kell használniuk.”

A Rendelet mellékletei tartalmazzák teljes terjedelmükben magukat a kötelezően alkalmazandó hirdetménymintákat.

A II. melléklet a 2. hirdetményminta az „Ajánlati/részvételi felhívás”.

E hirdetményminta a „Szerződés időtartama vagy a befejezés határideje” tekintetében vagy konkrét teljesítési kezdési és befejezési időpontok megadásával teszi lehetővé a teljesítési határidő meghatározását vagy a szerződéskötéstől számított nap , hónap megadásával.

A Rendelet szabályozásának megfelelően közbeszerzési és tervpályázati hirdetmények feladásának, ellenőrzésének és közzétételének szabályairól, a hirdetmények mintáiról és egyes tartalmi elemeiről, valamint az éves statisztikai összegezésről szóló 92/2011. (XII. 30.) NFM rendelet (a továbbiakban: NFM rendelet) 27. § (2) bekezdése alapján a Kbt. XII. fejezete alkalmazásában a Kbt. 30. § (1) bekezdés a) pontja szerinti ajánlati felhívást tartalmazó hirdetmény mintáját az uniós hirdetményminta rendelet II. melléklete tartalmazza. A hirdetményminta II.3.) pontjában meg kell adni a szerződés időtartamát vagy a befejezés határidejét, amely időpont a hirdetményminta szövegezése alapján a szerződés megkötésétől számíthat. Tekintettel arra, hogy a hirdetményminta szövegezése kötött, azt Ajánlatkérő nem tudja módosítani, így nincs lehetőség arra, hogy a konkrétan ebben pontban a szerződés teljesítésének kezdő időpontját Ajánlatkérő a szerződés hatályba lépésétől kezdődően határozza meg.

Rá kell azonban mutatnunk arra, hogy a hirdetményminta által adott kööttségek keretei között, az ajánlatkérő a felhívásában is egyértelmű tájékoztatást adott arról, hogy a szerződéskötés időpontja és hatálybalépés lépés időpontja elválhat, a felhívás VI.2.) pontjában Ajánlatkérő a következőket rögzítette: *a jelen közbeszerzési eljárás eredményeképpen megkötendő szerződés hatályba lépésének feltétele a közbeszerzés tárgyának pénzügyi fedezetét biztosító támogatási igény biztosítása, illetve a Támogatási Szerződés módosításának aláírása és hatályba lépése.*

Az ajánlatkérő jogi álláspontja szerint az ajánlati felhívás e VI.2. pontjának szabályozása, továbbá a Ptk. - fentiekben bemutatott és alkalmazandó - a szerződéskötés, valamint a hatálybalépés időpontjának szétválására meghatározott szabályozása megfelelően biztosítja azt az ajánlati felhívás alapján is, ha később következik be a hatályba lépési feltétel, akkor a hatálybalépéstől kezdődik a teljesítési határidő.

Az ajánlatkérő jogi álláspontja szerint az ajánlati felhívás fentiekben bemutatott rendelkezéseinek megfelelő a kiadott és nyertessel megkötésre kerülő szerződés tervezet szabályozása, melynek 5.1. pontja a szerződés hatályba lépéstől számítottan határozza meg a 345 nap teljesítési időszakot, és azon belül részteljesítési határidőket.

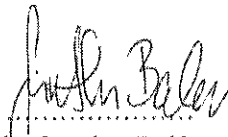
Megjegyezzük, hogy eddig számos közbeszerzési eljárás került lefolytatásra feltételesen, hatályba lépési feltétellel, melyet a Ptk. egyértelmű szabályaira tekintettel mind az érintett gazdasági szereplők, mind a minőségbiztosítási eljárás során a Miniszterelnökség Közbeszerzési Felügyeletért Felelős Helyettes Államtitkárság Közbeszerzési Felügyeleti Főosztálya, továbbá a Közbeszerzési Hatóság Hirdetményellenőrzési Főosztálya sem kifogásolt.

Ajánlatkérő kéri a fentiekben adott indokai és válasza elfogadását.

Kérjük, hogy a jelen megküldött levelünk kézhezvételét szíveskedjenek haladéktalanul visszaigazolni.

Budapest, 2015. március 18.

Üdvözlettel:


Dr. Günther Balázs
szakterületi vezető