

KÖLCSÉNYI ÉS NÉMETHI ÜGYVÉDI IRODA

H-1137 BUDAPEST, RADNÓTI MIKLÓS U. 40. II. 09.

H-1134 BUDAPEST, LEHEL U. 17.

TELEFON: 787-0316, 787-0319

FAX: 700-2778

Tárgy: előzetes vitarendezési kérelemre adott ajánlatkérői válasz a Kbt. 80. § (3) bekezdésben foglaltak szerint

Tisztelt Kérelmező!

Alulírott Kölcsényi és Némethi Ügyvédi Iroda (székhely: 1137 Budapest, Radnóti M. u. 40. II/09.; ügyintéző: dr. Némethi Péter ügyvéd), mint a **Budapesti Távhőszolgáltató Zrt.** (székhely: 1116 Budapest, Kalotaszeg utca 31.) közbeszerzési jogi képviselője ezúton tájékoztatom, hogy az Ajánlatkérő előminősítési hirdetményt adott fel „Vállalkozási szerződés távhővezetékai tervezési, engedélyezési, valamint építési munkák tárgyában, a szükséges anyagok biztosításával” [TED szám: 2016/S 051-085761] a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény és kapcsolódó közszolgáltatók közbeszerzéseire vonatkozó sajátos közbeszerzési szabályokról szóló 307/2015. (X. 27.) Korm. rendelet alapján.

Érdeklődő részéről 2016. május hó 02. napján kelt és 2016. május hó 02. napján e-mail útján megküldött előzetes vitarendezési kérelemben foglaltak alapján – *figyelemmel a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 80. § (3) bekezdésében foglaltakra* – az alábbi tájékoztatást adjuk:

Kérelmező előzetes vitarendezési kérelme:

Az Ajánlatkérő a közösségi értékhatárt meghaladó, előminősítési rendszer létrehozására irányuló közbeszerzési eljárást folytat le „Vállalkozási szerződés távhővezetékai tervezési, engedélyezési, valamint építési munkák tárgyában, a szükséges anyagok biztosításával” tárgyban.

A felhívás III.11 pontjában 4. alpontja az alábbiakat tartalmazza:

„Az előminősítési szempontok:

4. A jelentkezőnek rendelkeznie kell az eljárást megindító felhívás feladásától visszafelé számított három lezárt üzleti év mindegyikében a statisztikai állományi létszám tekintetében legalább 250 fős (50 fő tervezés, 200 fő kivitelezés) létszámmal.

Az előminősítési szempontok igazolási módjai:

4. Jelentkezőnek az éves átlagos statisztikai fizikai állományi létszámról és a vezető tisztségviselőinek létszámáról készült kimutatás kell csatolnia, melyben egyértelműen feltüntetésre kerül a tervezési és kivitelezési feladatokat ellátó állományi létszám (250 fő-50 fő tervezés, 200 fő kivitelezés).”

Indokolás

A Kbt. 65. § (2) bekezdése az alábbiakat tartalmazza:

„Az alkalmassági követelményeket és az azoknak való megfelelés igazolására benyújtandó dokumentumokat az eljárást megindító felhívásban pontosan meg kell jelölni. Ennek során meg kell határozni, hogy az (I) bekezdésben foglaltak szerint mely körülmények megléte, illetve hiánya vagy azok milyen mértékű fogyatékosága zárja ki, hogy az ajánlatkérő az ajánlattevőt vagy részvételre jelentkezőt alkalmasnak minősítse a szerződés teljesítésére.”

A közszolgáltatók közbeszerzéseire vonatkozó sajátos közbeszerzési szabályokról szóló 307/2015. (X.27.) Korm. rendelet 13. §-ának (1) bekezdése szerint az előminősítési szempontok meghatározása során az Ajánlatkérőnek alkalmaznia kell a Kbt. 65. § (3) bekezdését.

A Kbt. 65. § (3) bekezdése szerint az ajánlatkérőnek az alkalmassági követelmények meghatározását az esélyegyenlőségre, az egyenlő elbánásra és a verseny tisztaságára vonatkozó alapelvek figyelembevételével a közbeszerzés tárgyára kell korlátoznia, és azokat - a közbeszerzés becsült értékére is tekintettel - legfeljebb a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges feltételek mértékéig lehet előírni.

A 321/2015. (X.30.) Korm. rendelet 21. § (2) bekezdés g) pontja szerint az éves átlagos statisztikai létszámról és a vezető tisztségviselők statisztikai létszámáról készült kimutatás írható elő alkalmassági feltételként.

Kérelmező álláspontja szerint a felhívás III.1.1. pont 4. alpontja az alábbiak szerint jogsértő:

1. nem felel meg a 321/2015. (X.30.) Korm. rendelet 21. § (2) bekezdés g) pontjában előírtaknak, mivel nem fizikai, illetve szellemi dolgozókra vonatkozóan került meghatározásra;
2. nem felel meg a Kbt. 65. § (3) bekezdésében foglalt ún. arányosság követelményének, tekintettel arra, hogy egy kb. kettő éves időszak vonatkozásában a felhívás feladásától visszafelé számított három év mindegyikében, külön-külön kéri igazolni az előminősítési szempontot;
3. nem felel meg a Kbt. 65. § (2) bekezdésében foglaltaknak, mivel nem állapítható meg egyértelműen, hogy az előírt tervezői, illetve kivitelezői létszám vonatkozásában, mivel teljesen külön-külön tevékenységet, szakterületet fed el, összhangban az árbevételnél kialakított közbeszerzési joggyakorlatra elfogadható-e, ha ezen alkalmassági követelményt együttesen teljesítik a gazdasági szereplők.

Fentiekre tekintettel a felhívás III. 1.1. pontjában 4. alpontjában meghatározott előminősítési szempont előírásával az Ajánlatkérő megsértette a Kbt. 65. § (2)-(3) bekezdését, illetve a 321/2015. (X.30.) Korm. rendelet 21. § (2) bekezdés g) pontját valamint a Kbt. 2. §-ában foglalt alapelveket.

Tekintettel arra, hogy a jogsértés reparálható kérijük T. Ajánlatkérőt, hogy a felhívás III.1.1 pontjában 4. alpontjában meghatározott előminősítési feltételt pontosítani szíveskedjen oly módon, hogy a felhívás megküldésétől visszafelé számított három évben összesen kell igazolni 250 főt valamint egyértelműen előírni, hogy ezen alkalmassági követelményt - összhangban az árbevétel vonatkozásában kialakult gyakorlattal - a gazdasági szereplők együttesen is teljesíthetik.

A jogorvoslati eljárás elkerülése érdekében kérjük T. Ajánlatkérőt, hogy szíveskedjen jelen kérelmünkben foglaltaknak megfelelően eljárni és álláspontjáról a Kbt. 80. § (3) bekezdése alapján három munkanapon belül értesítést küldeni.

Ajánlatkérő válasza:

(i)

Tájékoztatjuk a Tisztelt Kérelmezőt, miszerint Ajánlatkérőnek nem áll módjában helyt adni az előzetes vitarendezési kérelemben foglaltaknak, így azt a Kbt. 80. § (3) bekezdésében foglaltak szerint, az ott jelzett határidőben elutasítja.

Ajánlatkérő szakmai álláspontja alapján megállapítható, hogy a jelzett alkalmassági követelményi előírás minden tekintetben megfelel a Kbt. 65. § (3) bekezdése szerinti „*arányosság*” követelményének, melynek megfelelően minden tekintetben igazodik a beszerzés tárgyához és annak mennyiségéhez.

Ennek alapja, hogy Ajánlatkérő a jelen beszerzés eredményeképpen felállítandó ún. előminősítési rendszerben – akár egymással párhuzamosan is – számos olyan tervezésre és építési beruházásra vonatkozó konkrét közbeszerzési eljárást kíván lefolytatni, amelyek indokoltá teszik a minősített jelentkezők szakmai kompetenciáját és alkalmasságát, így különösen azt is, hogy a megfelelő számú szakemberállománnyal rendelkezzenek a Kbt. által is biztosított lehetőségek mellett.

Ennek oka, hogy az egyes kivitelezési helyszíneken felelős módon álljanak rendelkezésre azon szakemberek, amelyekre alapozva az egyes ajánlattevők a kellő szakmai háttérrel biztosítani tudják.

A felhívásban meghatározott szakemberekkel kapcsolatos követelmények, illetve az azok létszámára (statisztikai állományi) létszámára vonatkozó előírások mind azt célozzák, hogy ajánlattevők képesek legyenek megfelelni ezen elvárásoknak.

Ajánlatkérő a jelen felhívásban is jelezte a jövőben felmerülő és az előminősítési rendszer keretében lebonyolítandó eljárások körét, mely indokoltá teszi mind értékét, mind műszaki-szakmai komplexitását, mint a potenciális kivitelezési helyszíneit is tekintve a felhívásban jelzett – Kbt. 65. § (3) bekezdés rendelkezéseivel összhangban – követelmény Ajánlatkérő általi előírását.

(ii)

Szakmai álláspontunk alapján – figyelemmel a felhívásban előírt szakmai kompetenciákra is – megállapítható, hogy az alkalmassági követelmény előírt időintervalluma minden tekintetben megfelel a Kbt. és a vonatkozó Korm. rendelet rendelkezéseinek.

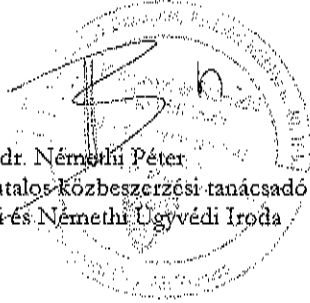
(iii)

A Tisztelt Kérelmező részéről felmerült azon kérdésre, miszerint tisztázandó az együttes és/vagy önálló megfelelés kérdése a citált alkalmassági követelmény kapcsán, megállapítható, hogy e körben a vonatkozó jogszabályi rendelkezések az irányadók.

Kérjük jelen levelünk kifejezett visszaigazolását a kozbeszerzes@legalexpert.hu e-mail címen.

Budapest, 2016. május hó 04. napján

Tisztelettel:


dr. Némethi Péter
ügyvéd, hivatalos közbeszerzési tanácsadó
Kölcsényi és Némethi Ügyvédi Iroda