

Tárgy: válasz előzetes vitarendezési kérelemre (4.)

Tisztelt Érdekelte Gazdasági Szereplők!

Hódmezővásárhely Megyei Jogú Város Önkormányzata (6800 Hódmezővásárhely, Kossuth tér 1.), mint ajánlatkérő a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) Második Rész, uniós értékhatárt elérő értékű nyílt - Kbt. 81. § (1) bekezdés szerinti - közbeszerzési eljárás megindítására az Európai Unió Hivatalos Lapjában, a TED-en **2017/S 001-000095** számon ajánlati felhívást tett közzé.

A közbeszerzési eljárás elnevezése:

„Hódmezővásárhely szennyvíztisztítása és Kishomok városrészének szennyvízcsatornázása” elnevezésű projekt során szennyvíztisztító telep fejlesztésének és kapacitásbővítésének tervezése, valamint kivitelezése FIDIC SÁRGA könyv szerinti vállalkozási szerződés keretében (KEHOP-2.2.4-15-2016-00004)

Ajánlatkérő ezúton tájékoztatja az érdekelt gazdasági szereplőket, hogy a hivatkozott eljárással kapcsolatban egy gazdasági szereplő (a továbbiakban: **Kérelmező**) 2017. február 22. napján **előzetes vitarendezési kérelmet nyújtott be** Ajánlatkérőhöz, a következő tartalommal:

„[...] a Hódmezővásárhely Megyei Jogú Város Önkormányzata (6800 Hódmezővásárhely, Kossuth tér 1.), mint ajánlatkérő (továbbiakban: Ajánlatkérő) által „Hódmezővásárhely szennyvíztisztítása és Kishomok városrészének szennyvízcsatornázása elnevezésű projekt során szennyvíztisztító telep fejlesztésének és kapacitásbővítésének tervezése, valamint kivitelezése” tárgyban indított közbeszerzési eljárásban, az eljárást megindító felhívás III.1.3. Műszaki, illetve szakmai alkalmasság pontja ellen a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 80. § (1) bekezdés b) pontja alapján - a törvényes határidőn belül - előzetes vitarendezési kérelmet terjeszt elő, kérve T. Ajánlatkérőt, hogy a közbeszerzési dokumentumot módosítani szíveskedjen.

A jogsértő esemény: az eljárást megindító felhívás III.1.3. Műszaki, illetve szakmai alkalmasság pontja.

Az előzetes vitarendezési kérelem benyújtására a Kbt. 80. § (1) bekezdés b) pontja alapján előírt határidőben kerül sor.

Az előzetes vitarendezési kérelem benyújtásának időpontja: 2017. február 22. napja.

Tényállás

Az ajánlatkérő közbeszerzési eljárást folytat le „Hódmezővásárhely szennyvíztisztítása és Kishomok városrészének szennyvízcsatornázása elnevezésű projekt során szennyvíztisztító telep fejlesztésének és kapacitásbővítésének tervezése, valamint kivitelezése” tárgyban, amely közbeszerzési eljárás ajánlati felhívása 2017/S 001-000095 számon 2017. január 03. napján jelent meg az Európai Unió Hivatalos Lapjában.

Vállalkozó feladatát képezi az ajánlattételi felhívás II.2.4) pontjában és az ajánlati dokumentáció „Megrendelői- és Műszaki követelmények” 3. kötetében részletesen ismertetett munkák elvégzése. Továbbá a vízjogi létesítési engedélyezési, építési engedélyezési, kiviteli, valamint a megvalósulási tervek elkészítése. Majd a szennyvíztisztító telep fejlesztését követően a próbaüzem lefolytatása a jelen Megrendelői Követelményeiben foglalt előírásoknak megfelelően, a vállalt teljesítési (technológiai és üzemeltetési) garanciák teljesítése mellett.

Az eljárást megindító felhívás III.1.3. Műszaki, illetve szakmai alkalmasság pontja - többek között - az alábbiakat tartalmazza:

„Ajánlatkérő a Kbt. 65. § (10) bekezdésével összhangban előírja, hogy a vízjogi engedélyes terv és a kiviteli tervelkészítést, valamint a majdani vízjogi engedélyben meghatározásra kerülő próbaüzem szakmai irányítását az ajánlattevő/közös ajánlattevők egyikének alkalmazottja végezze el.”

Indokolás

Az épített környezet alakításáról és védelméről szóló 1997. évi LXXVIII. törvény (a továbbiakban: Étv.) és az építőipari kivitelezési tevékenységről szóló 191/2009. (IX. 15.) Korm. rendelet (a továbbiakban: Korm. rendelet), mint ágazati jogszabályok egyértelműen lehatárolják az építési folyamat feladatköreit, illetve meghatározzák a kivitelezési folyamat résztvevőinek felelősségét.

Az Étv. 32. § (1) bekezdése szerint építészeti-műszaki tervezési tevékenységnek minősül az építmény, építményrész, építményegyüttes megépítéséhez, bővítéséhez, felújításához, átalakításához, helyreállításához, korszerűsítéséhez, lebontásához, elmozdításához, rendeltetésének megváltoztatásához szükséges építészeti-műszaki dokumentáció elkészítése és kormányrendeletben foglaltak szerinti ellenőrzése, továbbá a 33. § (4) bekezdés szerinti tevékenység.

A Korm. rendelet 9. § (1) bekezdése szerint az építtető, illetve erre irányuló megállapodás esetén a fővállalkozó kivitelező a jogosultsággal rendelkező tervezővel a kivitelezési dokumentáció elkészítésére írásbeli tervezési szerződést köt.

Az Étv. 32. § (3) bekezdése pedig egyértelműen kimondja, hogy az építőipari kivitelezési tevékenység végzéséhez szükséges építészeti-műszaki tervezési tevékenységet az folytathat, aki rendelkezik a névjegyzéket vezető szerv engedélyével, azaz megfelelő tervezői jogosultsággal.

Hasonló a helyzet az építési, illetve kivitelezési tevékenység vonatkozásában is. Az Étv. 39. § (1), illetve (3) bekezdése szerint az építőipari kivitelezési tevékenység az építési beruházás megvalósítása keretében végzett építési tevékenységek összessége és aki üzletszerű gazdasági tevékenységként építőipari kivitelezési tevékenységet kíván folytatni, annak rendelkezni kell a kormányrendeletben meghatározott feltételekkel és köteles az erre irányuló szándékát a névjegyzéket vezető szervnek bejelenteni.

A Korm. rendelet 12. § (1) bekezdés a) pontja szerint építőipari kivitelezési tevékenységet a vállalkozó kivitelező akkor vállalhat, ha a vállalkozó kivitelezői

tevékenységre jogosultak névjegyzéke a vállalkozó kivitelezőre vonatkozóan tartalmazza a vállalt tevékenységet.

Az ágazati jogszabályok alapján egyértelműen megállapítható, hogy teljesen más feltételeknek kell megfelelnie, illetve elkülönült feladatai vannak a tervezőnek, illetve a kivitelezőnek, és azáltal a felelősségi körük is más és más.

Fentiekre is tekintettel az iparágban az a gyakorlat alakult ki, hogy külön-külön jöttek létre a tervező, illetve a kivitelező cégek, amelyek egymással szerződéses jogviszony keretében - lásd a Korm. rendelet releváns rendelkezése - működnek együtt a hatékony és a sikeres kivitelezés, valamint a szerződés szerű teljesítés érdekében és nem elterjedt az a gyakorlat, hogy a kivitelező cégek saját tervezői gárdával rendelkezzenek munkaviszony keretében, illetve saját maguk látnának el tervezői feladatokat.

Minezekáltal, viszont az eljárást megindító felhívás III.1.3. Műszaki, illetve szakmai alkalmasság pontjában előírt feltétel, mely szerint a vízjogi engedélyes terv és a kiviteli terv elkészítését, valamint a majdani vízjogi engedélyben meghatározásra kerülő próbaüzem szakmai irányítását az ajánlattevő/közös ajánlattevők egyikének alkalmazottjának kell teljesíteni, olyan helyzetet teremt, amely következtében a kivitelező vállalkozó csak és kizárólag a tervezővel közös ajánlattevőként tud indul a közbeszerzési eljárásban. Ezzel mind a tervező, mind a kivitelező hátrányos helyzetbe kerül, például - csak a legfontosabbat említve - a Kbt. 35. § (6) bekezdésében foglalt egyetemleges felelősségre is tekintettel.

Függetlenül attól, hogy a T. Ajánlatkérőnek jogában áll alkalmazni a Kbt. 65. §-ának (10) bekezdését - Kérelmező álláspontja szerint - jelen esetben az eljárást megindító felhívás III.1.3. Műszaki, illetve szakmai alkalmasság pontjában előírt kikötés sérti a Kbt. 28. §-ának (1) bekezdését, mivel a gazdasági szempontból reális ajánlatát megtételét ellehetetleníti az építőiparban - a jogszabályi rendelkezéseknek megfelelően - kialakult gyakorlattal ellentétes feltétel előírása.

Arról nem is beszélve, hogy jelentős árnövelő tényező, amely nem felel meg a közbeszerzési törvényben is nevesített, hatékony közpénz felhasználás célkitűzésnek, illetve elvnek.

Mindezekre tekintettel, megállapítható, hogy az eljárást megindító felhívás III.1.3. Műszaki, illetve szakmai alkalmasság pontjában előírt feltétel sérti a Kbt. 2. §-ában foglalt alapelveket, a Kbt. 28. §-ának (1) bekezdését, valamint a Kbt. 50. §-ának (4) bekezdését.

Tekintettel arra, hogy a jogsértés reparálható, a szélesebb körű verseny, illetve az esélyegyenlőség biztosítása érdekében, kérjük az érintett rendelkezés törlését, illetve a Kbt. 65. § (7) bekezdésének alkalmazhatóságát.

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.

Válasz előzetes vitarendezési kérelemre:

Ajánlatkérő a Kbt. 80. § (3) bekezdésében foglaltaknak megfelelően ezúton tájékoztatja Kérelmezőt, valamint az érdekelt gazdasági szereplőket a fenti előzetes vitarendezési kérelemmel (a továbbiakban: kérelem) kapcsolatban arról, hogy a kérelemben foglalt észrevételeket figyelembe véve módosítani fogja az ajánlati felhívást és a közbeszerzési dokumentumokat (oly módon, hogy törölni fogja az

ajánlati felhívásból az alkalmassági követelmények körében a Kbt. 65. § (10) bekezdésére hivatkozással megfogalmazott előírást), amelyről Ajánlatkérő az - eljárás megindításakor hatályos - Kbt. 55. § (1) bekezdése szerint tájékoztatni fogja az érdekelt gazdasági szereplőket.

Jelen előzetes vitarendezési kérelemre adott választ Ajánlatkérő valamennyi érdekelt gazdasági szereplőnek egyidejűleg, azonos tartalommal e-mail útján megküldte.

Budapest, 2017. február 27.

Tisztelettel:



Szabó József
felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó
Ész-Ker Kft.

**(KÉRJÜK CSAK EZT AZ OLDALT VISSZAKÜLDENI!)
VISSZAIGAZOLÁS**

Hódmezővásárhely Megyei Jogú Város Önkormányzata

6800 Hódmezővásárhely, Kossuth tér 1.

„Hódmezővásárhely szennyvíztisztítása és Kishomok városrészének szennyvízcsatornázása” elnevezésű projekt során szennyvíztisztító telep fejlesztésének és kapacitásbővítésének tervezése, valamint kivitelezése FIDIC SÁRGA könyv szerinti vállalkozási szerződés keretében (KEHOP-2.2.4-15-2016-00004)

Alulírott _____, a(z) _____
érdekelt gazdasági szereplő nevében eljárva ezúton telefax/e-mail útján visszaigazolom,
hogy a fenti – összesen négy (4) számozott oldalból álló – *“válasz előzetes vitarendezési kérelemre (4.)”* tárgyú levelet hiánytalanul megkaptam.

_____, 2017. _____.

érdekelt gazdasági szereplő