

Tárgy: Előzetes vitarendezési kérelemre adott Ajánlatkérői válasz a Kbt. 80. § (3) bekezdésben foglaltak alapján

Tisztelt Gazdasági Szereplők!

A Magyar Államkincstár, mint Ajánlatkérő az Európai Unió Hivatalos Lapjában 2017. április 11. napján 2017/S 073-139658 azonosítószámon „Pénzügyi menedzsment információs rendszer tervezése, fejlesztése és implementációja, valamint a megvalósításhoz szükséges licenzek és hardverelemek szállítása” tárgyban megjelent ajánlati felhívásával a Kbt. 81. § (1) bekezdése szerinti nyílt közbeszerzési eljárást indított.

Ajánlatkérő tárgyi eljárásában a közbeszerzési dokumentumokkal kapcsolatban 2017. április 27. napján kelt, elektronikus úton (e-mail) megküldött előzetes vitarendezési kérelemben foglaltak alapján - figyelemmel a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 80. § (3) bekezdésében foglaltakra - az alábbi tájékoztatást adja:

Kérelmező előzetes vitarendezési kérelme:

I.

Jogsértőnek tartott elem:

Az ajánlati felhívás VI.3.) „További információk”:

„Késedelmi/Hibás teljesítési kötbér az adott fizetési mérföldkőre eső nettó Vállalkozói Díj napi 3 %, de legfeljebb a teljes nettó ellenszolgáltatás 30 %-a. A kötbérmaximum elérése esetén AK jogosult a szerződést azonnali hatállyal felmondani vagy a szerződéstől elállni.”

Szerződéstervezet 12.1. pontja:

„Amennyiben a Vállalkozó a 2.1.2. pontban meghatározott teljesítési határidőket olyan okból, amelyért felelős, elmulasztja, úgy a Megrendelő jogosult a Vállalkozóval szemben késedelem esetére kikötött kötbért (a továbbiakban: Késedelmi Kötbér) érvényesíteni, figyelemmel a Ptk. 6:186. §-ára, A késedelmes teljesítés esetén fizetendő Késedelmi Kötbér mértéke az egyes Fizetési Mérföldkövekre eső nettó Vállalkozói Díj-rész 3%-a (azaz három százaléka) naponta, A Késedelmi Kötbér összegének felső határa a teljes nettó ellenszolgáltatás 30%-a. Amennyiben a Késedelmi Kötbér eléri a maximumát, a Megrendelő jogosult a szerződést azonnali hatállyal felmondani vagy a Ptk 6:140, § szerint elállni.”

Kérelmező, észrevétele, javaslata:

„Kérelmező álláspontja szerint a napi 3%-os kötbér túlzott mértékű, valamint az iparági szokásoktól is drasztikusan eltér, figyelembe véve a szerződés futamidejét, az ellenszolgáltatás mértékét és az üzletági szttenderdeket, így alapelvbe ütköző.

Erre tekintettel Kérelmező javasolja Tisztelt Ajánlatkérőnek, hogy mérsékelje - javaslatunk szerint 0,1%-ra - az ajánlati felhívásban megállapított napi 3%-os mértékű kötbért, ill. módosítsa a felhívást és a szerződéstervezetet.”

Kérelmező álláspontját alátámasztó adatok, tények, továbbá az azt alátámasztó dokumentumok:

„A kötbérre vonatkozó általános szabályokat a Polgári Törvénykönyvről szóló 2013. évi V. törvény (a Ptk.) állapítja meg. A Ptk. - mint a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a Kbt.) háttérjogszabálya - és a vonatkozó bírósági gyakorlat kiindulási alapot jelent a helyzet elemzése kapcsán. Mivel a Ptk. 6:188. § szerint a túlzott mértékű kötbér összegét a kötelezett kérelmére a bíróság mérsékelheti, feltétlenül releváns, hogy a jelenlegi általános bírósági gyakorlat maximum a napi 1%-os mértékű kötbért tekinti a még elfogadottnak.”

Ajánlatkérő válasza:

Ajánlatkérő a Kbt. 80. § (3) bekezdése alapján a kérelemmel kapcsolatos álláspontjáról a vitarendezést Kérelmezőt a kérelem megérkezésétől számított három munkanapon belül a benyújtási móddal megegyező módon az alábbiak szerint tájékoztatja, továbbá az előzetes vitarendezési kérelem benyújtásáról, valamint az arra adott válaszáról az eljárás valamennyi – általa ismert – ajánlattevőjét is tájékoztatja.

Ajánlatkérő a Kérelmező álláspontjára tekintettel módosítja az eljárást megindító felhívás VI.3) pontját, valamint a közbeszerzési dokumentumok részét képező szerződés tervezet 12.1. és 12.5. pontját. Ajánlatkérő a késedelem esetére kikötött kötbér és a hibás teljesítés miatti kötbér napi mértékét 1 %-ra mérsékeli.

II.

Jogsértőnek tartott elem:

Az ajánlati felhívás II.1.4.) pontja:

„1. értékelési részzempon: Nettó ajánlati ár (nettó forint) súlyszám: 60

1.a értékelési alszempon: Fejlesztés, tervezés, paraméterezés, implementáció és bevezetés díja (nettó forint) súlyszám: 35

1.b értékelési alszempon: Hardverelemek díja (nettó forint) súlyszám: 10

1.c értékelési alszempon: Licenzek díja (nettó forint) súlyszám: 15”

Kérelmező, észrevétele, javaslata:

„Mindezek fényében kérjük a T. Ajánlatkérőt, módosítsa a felhívást és a dokumentációt úgy, hogy az 1. értékelési részzemponot nem bontja további alszemponokra.”

Kérelmező álláspontját alátámasztó adatok, tények, továbbá az azt alátámasztó dokumentumok:

„... ajánlatkérő az arra vonatkozó értékelési részszerpontot további alszerpontokra bontja fel, mellyel ok nélkül előnyösebb helyzetbe hozza azon ajánlattevőket, akik inkább licencet használnak, mint egyedi fejlesztést - ami az eredmény szempontjából irreleváns -, ezzel önkényessé téve az értékelést.

Kérelmező álláspontja szerint jelen esetben az árszerpont ilyen formájú megbontása sérti a Kbt. 2. § (2) bekezdését, mely szerint „Az ajánlatkérőnek esélyegyenlőséget és egyenlő bánásmódot kell biztosítania a gazdasági szereplő számára. ”, valamint a Kbt. 76. § (6) b) pontjába is ütközik, mely szerint „Az értékelési szempontoknak az alábbi követelményeknek kell megfelelniük: b) nem biztosíthatnak önkényes döntési lehetőséget az ajánlatkérőnek, hanem mennyiségi vagy szakmai szempontok alapján értékelhető tényezőkn kell alapulniuk”

Ajánlatkérő válasza:

Ajánlatkérő a Kbt. 80. § (3) bekezdése alapján a kérelemmel kapcsolatos álláspontjáról a vitarendezést Kérelmezőt a kérelem megérkezésétől számított három munkanapon belül a benyújtási móddal megegyező módon az alábbiak szerint tájékoztatja, továbbá az előzetes vitarendezési kérelem benyújtásáról, valamint az arra adott válaszáról az eljárás valamennyi – általa ismert – ajánlattevőjét is tájékoztatja.

A Kbt. 76. § (1) bekezdése alapján az eljárást megindító felhívásban meghatározta azokat a szempontokat, amelyek alapján a számára gazdaságilag legelőnyösebb ajánlatot kiválasztja (a továbbiakban: értékelési szempontok).

A Kbt. 76. § (6) bekezdése alapján „az értékelési szempontoknak az alábbi követelményeknek kell megfelelniük:

a) a szerződés tárgyához kell kapcsolódniuk;

b) nem biztosíthatnak önkényes döntési lehetőséget az ajánlatkérőnek, hanem mennyiségi vagy szakmai szempontok alapján értékelhető tényezőkn kell alapulniuk;

c) biztosítaniuk kell a Kbt. 2. § (1)–(5) bekezdésében foglalt alapelvek betartását;

d) az értékelési szempontok körében nem értékelhető az ajánlattevő szerződés teljesítéséhez szükséges alkalmassága. A Kbt. 76. § (3) bekezdés b) pontjában foglaltak értékelése esetén, ha az eljárásban e körülményekhez alkalmassági feltétel is kapcsolódik, egyértelműen el kell különíteni, hogy mely feltételek képezik a teljesítéshez minimálisan szükséges elvárást (alkalmassági követelmény), és melyek jelentik ezen felül az értékeléskor figyelembe vett tényezőket;

e) nem eredményezhetik ugyanazon ajánlati tartalmi elem többszöri értékelését.”

Az 1. értékelési részszerpont (az alszerpontjaival együtt) meghatározása a Kbt. 76. (7) bekezdésének megfelelően történt, az ár elemek a szerződés tárgyához kapcsolódnak.

Az értékelési szempontok nem biztosíthatnak önkényes döntési lehetőséget az ajánlatkérőnek, hanem mennyiségi vagy szakmai szempontok alapján értékelhető tényezőkn kell alapulniuk. Ennek megfelelően az Ajánlatkérő által meghatározott értékelési részszerpontnak objektívnek és összehasonlíthatónak kell lennie, melynek teljesítéséhez a szempontok pontos megfogalmazása, valamint összevethető mértékegysége szükséges. Ajánlatkérő az eljárást megindító felhívásban és a közbeszerzési dokumentumokban konkrétan meghatározta az 1. értékelési részszerpontot, valamint annak alszerpontjait a hozzájuk tartozó súlyszámokkal és a Közbeszerzési Hatóság „a nyertes ajánlattevő kiválasztására szolgáló értékelési

szempontrendszer alkalmazásáról” című útmutatója (KÉ 2016. évi 147. szám; 2016. december 21.) (a továbbiakban: Közbeszerzési Hatóság útmutatója) alapján határozta meg. Ennek megfelelően Ajánlatkérő a Kbt. 76. § (6) bekezdés b) pontjának megfelelően járt el, nem biztosít önkényes döntési lehetőséget Ajánlatkérő számára, az 1. értékelési részszerpontra és alszerpontjaira vonatkozó követelmények az ajánlattevők számára előre megismerhetők, objektívak és összehasonlíthatók.

Ajánlatkérő a Kbt. 2. § (1)–(5) bekezdésében foglalt alapelvek betartása mellett határozta meg az 1. értékelési részszerpont és alszerpontjait.

Az 1. értékelési részszerpont (az alszerpontjaival együtt) nem az ajánlattevő szerződés teljesítéséhez szükséges alkalmasságára szolgál, tekintettel arra, hogy Ajánlatkérő az ajánlattevő szerződés teljesítésére vonatkozó ellenszolgáltatását kívánja értékelni.

Az 1. értékelési részszerponton belül meghatározott 3 darab alszerpont nem eredményezi ugyanazon ajánlati tartalmi elem többszöri értékelését, hiszen a 3 darab alszerpont a teljes nettó ellenszolgáltatás 3 különböző elemének értékelését biztosítja.

A fentiekre tekintettel Ajánlatkérő a Kbt. 76. § (6) bekezdésének megfelelően határozta meg az 1. értékelési részszerpontot és alszerpontjait.

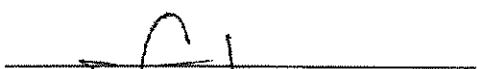
A Kbt. szabályozása nem határoz meg kötelezően érvényesítendő súlyozást, hanem azt követeli meg, hogy a részszerpont tényleges jelentőségével arányban álló szorzószám kerüljön megállapításra Ajánlatkérő részéről.

Tekintettel arra, hogy a Kbt. szabályozása nem határoz meg kötelezően érvényesítendő súlyozást, valamint arra, hogy Ajánlatkérő tárgyi eljárása európai uniós forrásból kerül finanszírozásra, úgy Ajánlatkérő a Miniszterelnökség Közbeszerzési Felügyeletért Felelős Helyettes Államtitkárság által meghatározott hatályos joggyakorlat alapján határozta meg az árra és az áron felüli egyéb értékelési részszerpontokra vonatkozó súlyszámokat. A Közbeszerzési Hatóság útmutatója alapján „abban az esetben, ha több ár alapú szerpontot kíván értékelni az ajánlatkérő, úgy azok összessége lesz az irányadó.” Tekintettel arra, hogy Ajánlatkérő felelősségi körébe tartozik az értékelési részszerpontok (és alszerpontok) valamint a hozzájuk tartozó súlyszámok meghatározása, ennek megfelelően Ajánlatkérő a közpénzek felhasználásakor a hatékony és felelős gazdálkodás elvét szem előtt tartva, valamint a KÖFOP-2.2.5-VEKOP-15. projekt teljes körű a pályázatban előírtak szerint, határidőben történő megvalósítását szem előtt tartva nem fogadja el Kérelmező álláspontját és nem kívánja módosítani az 1. értékelési részszerpont alszerpontjait, valamint a hozzájuk tartozó súlyszámokat.

A Kbt. 55. § (1) és (3) bekezdése szerinti módosításról szóló tájékoztatást, valamint a módosított közbeszerzési dokumentumokat Ajánlatkérő külön tájékoztatásban közli a Tisztelt Gazdasági Szereplőkkel.

Ajánlatkérő az előzetes vitarendezési kérelemre adott válasz teljes tartalmát hozzáférhetővé teszi az ajánlati felhívás I.3) pontjában megadott címen: <http://eljarasok.kuczora.hu/>, valamint elektronikus úton megküldi valamennyi gazdasági szereplő részére, amely érdeklődését az eljárás iránt az Ajánlatkérőnél jelezte.

Kelt: Budapest, 2017. év május hónap 03. napján


Dr. Kuczora Gergely
Nyilvántartási szám: 00283

dr. Kuczora Gergely
faisp. akkreditált
közbeszerzési szaktanácsadó
Nyilvántartási szám: 00283

Kuczora Ügyvédi Iroda
dr. Kuczora Gergely ügyvéd
1054 Budapest, Alkotmány u. 12. fsz.1.
1366 Budapest 5. Pf.: 59.
Adószám: 18142426-2-41

