



KÁTAY ÉS MROVCZA ÜGYVÉDI IRODA

Tárgy: Tájékoztatás

Tisztelt Gazdasági Szereplők!

A Fővárosi Önkormányzat Csarnok és Piac Igazgatósága (1117 Budapest, Kőrösy József u. 7-9.) „Ajánlatkérő kezelésében lévő kereskedelmi létesítmények, zöldterületek és a létesítményekhez tartozó járdák folyamatos tisztántartása, takarítása és hulladékmozgatása” tárgyban TED 2018/S 062-137379 számon nyílt közbeszerzési eljárást folytat.

Ajánlatkérő tárgyi közbeszerzési eljárásában 2018. április 10. napján „Előzetes vitarendezési kérelem a Fővárosi Önkormányzat Csarnok és Piac Igazgatósága - Ajánlatkérő által indított "Vállalkozási szerződés az ajánlatkérő kezelésében lévő kereskedelmi létesítmények, zöldterületek és a létesítményekhez tartozó járdák folyamatos tisztántartására, takarítására és hulladékmozgatására." tárgyú közbeszerzési eljárásban" tárgyú e-mail érkezett az ajánlatkérőhöz.

Ajánlatkérő a közbeszerzési dokumentumokban [Útmutató az ajánlat elkészítéséhez, 1. Általános tudnivalók, 27.) pont] kifejezetten felhívta az ajánlattevők figyelmét a jogszabályi előírásokra: „A közbeszerzési eljárás során történő kommunikációra a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXI. III. törvény (Kbt.) 41. §-a irányadó. A nem megfelelő formában érkező megkereséseket/nyilatkozatokat/dokumentumokat az ajánlatkérő külön értesítés nélkül figyelmen kívül hagyja.”

A Kbt. 41. § szerint:

„41. § (1) Az ajánlatkérő és a gazdasági szereplők között a közbeszerzési eljárással kapcsolatos minden nyilatkozattétel - ha e törvényből más nem következik - írásban történik.

(2) Az írásbeli nyilatkozatok - ahol valamely kapcsolattartási formát e törvény kifejezetten nem kíván meg - teljesíthetők:

c) elektronikus úton.

(4) A (2) bekezdés c) pontja szerint nyilatkozat benyújtható - ahol e törvény, vagy e törvény felhatalmazása alapján alkotott jogszabály eltérően nem rendelkezik - legalább fokozott biztonságú elektronikus aláírással ellátott vagy a törvény felhatalmazása alapján alkotott jogszabály szerinti követelményeknek megfelelő elektronikus dokumentumba foglalt formában.”

Ajánlatkérő tájékoztatja az ajánlattevőket arról, hogy a hivatkozott, legalább fokozott biztonságú elektronikus aláírást nem tartalmazó elektronikus levél előzetes vitarendezési kérelemnek nem tekinthető, mivel nem felel meg az elektronikus kommunikációra irányadó, kögens törvényi előírásnak.

Ajánlatkérő észrevételezi, hogy a kérelem jogszabályi előírásoknak megfelelő módon történő benyújtása esetén is indokolt lenne elutasítása, tekintettel az alábbiakra:

A gazdasági szereplő a műszaki, illetve szakmai alkalmasság körében előírt, átlagos statisztikai létszáma vonatkozó M/3. alkalmassági követelmény jogszerűségét vitatta.

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 tárgyra kell korlátoznia, és azokat - a közbeszerzés becsült értékére is tekintettel - legfeljebb a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges feltételek mértékéig lehet előírni.”



KÁTAY ÉS MROVCZA ÜGYVÉDI IRODA

A közbeszerzési eljárásokban az alkalmasság és a kizáró okok igazolásának, valamint a közbeszerzési műszaki leírás meghatározásának módjáról szóló 321/2015. (X. 30.) Korm. rendelet 21. § (3) bekezdés h) pontja szerint az ajánlattevőnek és a részvételre jelentkezőnek a szerződés teljesítéséhez szükséges műszaki, illetve szakmai alkalmasságának igazolása szolgáltatás megrendelése esetén - figyelemmel annak jellegére, mennyiségére, rendeltetésére, továbbá arra, hogy az alkalmasságot különösen a szakértelemre, hatékonyságra, tapasztalatra és megbízhatóságra tekintettel lehet megítélni - előírható „az előző legfeljebb három évre vonatkozóan kérhető, az éves átlagos statisztikai állományi létszámáról és vezető tisztségviselőinek létszámáról készült kimutatással”.

A hatályos jogszabályi előírások kifejezetten lehetővé teszik az ajánlatkérő számára, hogy szolgáltatás megrendelése esetén vizsgálja az előző három év vonatkozásában az éves átlagos statisztikai létszámot.

Jelen eljárásban ajánlatkérőnek alapvető érdeke fűződik hozzá, hogy meggyőződjön arról, hogy az ajánlattevők rendelkeznek-e a szerződés teljesítéséhez szükséges személyi erőforrásokkal.

Ajánlatkérő a statisztikai állományi létszámra vonatkozó alkalmassági minimumkövetelmény meghatározásakor figyelembe vette a Kbt. 65. §-ának (3) bekezdésének előírását, az alkalmassági követelményt a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges feltételek mértékére figyelemmel meghatározta meg, és tekintettel volt a Közbeszerzési Döntőbizottság joggyakorlatára is. (Lásd D.654./14/2010.)

Ajánlatkérő a közbeszerzési dokumentumok részeként, a szolgáltatási szerződés 14. sz. mellékleteként elérhetővé tette a takarítási napra meghatározott, minimális takarítói létszámokat rögzítő táblázatot, amelyben rögzítette, hogy a feladatok ellátásához szükséges minimális létszám 57 fő teljes munkaidős, és további 4 fő részmunkaidős takarító.

(Ajánlatkérő továbbá azt is előírta, hogy 11:00 óra és 14:00 óra között a teljes takarítói létszámnak bent kell lennie, valamint a takarítói személyzetnek a munkaidő teljes időtartama alatt a beosztási helyén folyamatosan jelen kell lennie és feladatát folyamatosan végeznie kell.)

Kétséget kizáró módon megállapítható, hogy a statisztikai állományi létszám vizsgálata a közbeszerzés tárgyára tekintettel ténylegesen szükséges a szerződés teljesítésére való alkalmasság megállapításához, és a 30 fős előírás a teljesítéshez minimálisan szükséges létszámtól (57+4 fő) jelentősen elmarad. Az ajánlattevőknek tehát lehetőségük van arra, hogy az eljárás tárgyát képező feladatokat nem kizárólag munkaviszonyban álló takarítókkal lássák el, így ajánlatkérő álláspontja szerint az alkalmassági követelmény meghatározása nem járt alapvető sérelemmel.

Felhívjuk továbbá a gazdasági szereplők figyelmét arra, hogy a Kbt. 65. § (7) bekezdése szerint „*az előírt alkalmassági követelményeknek az ajánlattevők vagy részvételre jelentkezők bármely más szervezet vagy személy kapacitására támaszkodva is megfelehetnek, a közöttük fennálló kapcsolat jogi jellegétől függetlenül*”.

A 2018. április 10. napján érkezett elektronikus levelet és jelen tájékoztatást ajánlatkérő honlapján elérhetővé teszi, és valamennyi, az eljárásban már regisztrált gazdasági szereplő részére megküldjük.

Budapest, 2018. április 11.

Kátay és Mrovcza Ügyvédi Iroda
1104 Budapest
Sörgyár u. 84. 2. íph. II/10.
Adószám: 18647622-2-42

dr. Kátay Tamás ügyvéd



Tárgy: Előzetes vitarendezés iránti kérelem

Fővárosi Önkormányzat
Csarnok és Piac Igazgatósága
1117 Budapest, Körösy József utca 7-9.

Ajánlatkérő nevében eljáró:

Kátay és Mrovcsa Ügyvédi Iroda
1104 Budapest, Sörgyár utca 84. 2. lph. II/10.

Dr. Kátay Tamás
Felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó
Fax: +36-1-700-1747
E-mail: iroda@drkatay.hu

Tisztelt Ajánlatkérő!

Alulírott,

....., a továbbiakban: Kérelmező), a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. tv. (Kbt.) 80.§.(1) bekezdés b) pontjában foglaltakra figyelemmel, a törvényes határidőn belül

előzetes vitarendezés iránti kérelemmel

fordulunk T. Ajánlatkérőhöz, az általa kezdeményezett

2018/S 062-137379 sz. alatt a TED-en közzétett Vállalkozási szerződés az ajánlatkérő kezelésében lévő kereskedelmi létesítmények, zöldterületek és a létesítményekhez tartozó járdák folyamatos tisztántartására, takarítására és hulladékmozgatására.

tárgyú közbeszerzési eljárásban az „Ajánlati felhívás” elnevezésű dokumentum jogsértő tartalma miatt.

1.) Az Ajánlati felhívás jogsértőnek tartott eleme:

III.1.3) Műszaki, illetve szakmai alkalmasság - a megkövetelt igazolási mód:

.....

.....

M/3. Az ajánlattevő a 321/2015. (X. 30.) Korm. rendelet 21. § (3) bekezdés h) pontja alapján csatolja nyilatkozatát az ajánlati felhívás feladását megelőző 3 évre (2015-2016-2017.) vonatkozóan az éves átlagos statisztikai állományi létszámról.

Az alkalmasság minimumkövetelménye(i):

.....

.....

M/3. Ajánlattevő alkalmatlan, ha az átlagos statisztikai állományi létszáma 2015-2016-2017. évben nem érte el vagy haladta meg a 30 főt.

2.) A jogszertéssel kapcsolatos álláspontunk és annak alátámasztására szolgáló adatok:

Az Ajánlati felhívás III.1.3) Műszaki, illetve szakmai alkalmasság tekintetében előírt M/3. alkalmassági minimumkövetelmény: a felhívás feladását megelőző 3 évben (2015.-2016.-2017.) az átlagos statisztikai állományi létszáma nem érte el vagy haladta meg a 30 főt.

- a 2015.-2016.-2017. évi átlagos statisztikai állományi létszám múltbéli állapotra vonatkozik, és a teljesítés szempontjából nem alapvető fontosságú,
- továbbá nem egyértelmű a minimumkövetelmény meghatározása, mivel, a minimumkövetelményt adott esetben az ajánlattevő:
 - a.) 29 fő létszám esetén nem éri el,
 - b.) 31 fő esetén meghaladta,
 - c.) 30 fővel eléri.Az előírás szerint 30, vagy 31 fővel teljesíthető a minimumkövetelmény?

3.) Álláspontunk szerint:

Alláspontunk szerint az Ajánlati felhívás III.1.3) Műszaki, illetve szakmai alkalmasság tekintetében előírt M/3. alkalmassági minimumkövetelmény azon része, hogy ha a felhívás feladását megelőző 3 évben (2015.-2016.-2017.) az átlagos statisztikai állományi létszáma nem érte el vagy haladta meg a 30 főt.

- olyan követelmény, amely érdemben nem befolyásolja sem a feladat elvégzésére vonatkozó alkalmasságot, sem a szolgáltatás teljesíthetőségét.

mert a 2015.-2016.-2017. évi átlagos statisztikai állományi létszám múltbéli állapotra vonatkozik, és a teljesítés szempontjából nem alapvető fontosságú, továbbá rontja az esélyegyenlőséget, és azon túl versenykorlátozó is.

A Kbt. idevonatkozó előírásai:

- Kbt. 2. § (2) Az ajánlatkérőnek esélyegyenlőséget és egyenlő bánásmódot kell biztosítani a gazdasági szereplők számára.
- Kbt. 65. § (3) Az ajánlatkérőnek az alkalmassági követelmények meghatározását az esélyegyenlőségre, az egyenlő elbírásra és a verseny tisztaságára vonatkozó alapelvek figyelembevétele mellett a közbeszerzés tárgyára kell korlátoznia, és azokat - a közbeszerzés becsült értékére is tekintettel - legfeljebb a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges feltételek mértékéig lehet előírni.

4.) Javaslatunk:

Javaslatunk, hogy a az Ajánlati felhívás III.1.3) Műszaki, illetve szakmai alkalmasság tekintetében előírt M/3. (2015.-2016.-2017. évi átlagos statisztikai állományi létszám) alkalmassági minimumkövetelményt törölni szíveskedjenek.

Kérjük, hogy az ajánlati felhívást a fentiek figyelembe vételével módosítani szíveskedjenek!

Tisztelettel:

Kelt: Budapest, 2018. április 6.