



KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG

1026 Budapest, Riadó u. 5.

Tel.: 06-1/882-8594

Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

Iktatószám: D.281/11/2022.

A tanács tagjai: Uherné Dr. Laczi Orsolya közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke,
Berekméri Ágnes közbeszerzési biztos, Dr. Hodnik Ákos közbeszerzési biztos

A hivatalbóli kezdeményező: Közbeszerzési Hatóság Elnöke
(Budapest, Riadó u. 5.)

A hivatalbóli kezdeményező képviselője: Dr. Bakos Balázs felelős akkreditált
közbeszerzési szaktanácsadó

Az ajánlatkérő: Budapest Főváros IX. kerület Ferencváros
Önkormányzata (Budapest, Bakáts tér 14.)

Az ajánlatkérő képviselője: Fugerth Gabriella felelős akkreditált
közbeszerzési szaktanácsadó

A kérelmezett: EuroAszfalt Építő és Szolgáltató Kft.
(Üllő, belterület hrsz. 3753.)

A közbeszerzés tárgya, értéke: Útfelújítások 2019. (EKR001028032019) –
becsült érték: 299.200.000.-Ft; a közbeszerzési
szerződés szerinti ellenszolgáltatás értéke:
297.698.615.-Ft

A Közbeszerzési Döntőbizottság (a továbbiakban: Döntőbizottság) a Közbeszerzési Hatóság nevében meghozta az alábbi

H A T Á R O Z A T –ot.

A Döntőbizottság a hivatalbóli kezdeményezés alapján megállapítja, hogy a kérelmezett megsértette a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLIII. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 138. § (3) bekezdés második mondatát.

A Döntőbizottság a kérelmezettel szemben 500.000.-Ft, azaz ötszázezer forint bírságot szab ki.

A Döntőbizottság felhívja a kérelmezettet, hogy a bírság összegét a határozat kézbesítésétől számított 15 napon belül a Közbeszerzési Hatóság Magyar Államkincstárnál vezetett 10032000-01040360-00000000 számú központosított beszédési számlájára átutalással teljesítse.

A jogorvoslati eljárás során felmerült költségeiket az ügyfelek maguk viselik.

A határozat ellen fellebbezésnek nincs helye. A határozat ellen a Fővárosi Törvényszék előtt közigazgatási per indítható annak kézbesítésétől számított tizenöt napon belül. A

keresetlevelet Fővárosi Törvényszékhez címezve, de kizárólag a Döntőbizottsághoz kell elektronikus úton benyújtani. A keresetlevél benyújtásának a határozat végrehajtására/közigazgatási cselekmény hatályosulására nincs halasztó hatálya.

I N D O K O L Á S

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1. Az ajánlatkérő 2019. augusztus 8. napján a Kbt. Harmadik Rész 115. §-a szerinti nyílt közbeszerzési eljárást indított a bevezető részben megjelölt építési beruházás tárgyában. Az eljárás azonosítója az Elektronikus Közbeszerzési Rendszerben: EKR001028032019.

2. II.1.1) pontja szerint a szerződés típusa: építési beruházás.

II.1.2) Fő CPV-kód: 45233141-9

3. A felhívás II.1.4) pontja szerint a közbeszerzés mennyisége:

„Útfelújítások kivitelezése Bp., IX. kerületében az alábbiak szerint a közbeszerzési dokumentumokban részletesen meghatározottak szerint:

Távíró utca (Napfény u.–Távíró köz): aszfalt kopóréteg csere: 2903 m², szegélycsere: 465 fm
Epreserdő utca (Napfény u. – Ifjú munkás u.): aszfalt kopóréteg csere és útcsatlakozások: 9545 m², szegélycsere: 360 fm

Ecseri út 4.sz. parkoló (Ecseri út – Ecseri út): aszfalt kopóréteg csere: 1284 m², szegélycsere: 65 fm

Táblás utca (Ecseri út – Illatos út): aszfalt kopóréteg csere: 6455 m², szegélycsere: 805 fm.

Garanciális idő 36 hónap.”

4. A felhívás II.1.5) pontja szerint a szerződés teljesítési határideje 2020. április 30. napja volt.

5. A felhívás II.2.11) pontja alapján a közbeszerzés nem európai uniós alapokból finanszírozott.

6. A felhívás V.2) További információk pontjának releváns előírásai:

„2) EKR-ben megadott űrlapok szerinti nyilatkozatokat, az űrlap kitöltésével az ajánlat részeként kell megtenni: - Kbt. 66. § (5) bek. szerinti felolvasólap a 68. § (4) bek. szerinti adatokkal, - AT nyilatkozata a Kbt. 66. § (2) bek. szerint, - Nyilatkozat változásbejegyzési kérelem benyújtásáról (nemleges tartalom esetén is), - Nyilatkozat a kizáró okok fenn nem állásáról, - Nyilatkozat a Kbt. 62. § (1) bek. k) pont kb) alpontja alapján, - Nyilatkozat a Kbt. 67. § (4) bekezdésének megfelelően.

6) Az AT-nek csatolnia kell nyilatkozatát a Kbt. 66. §-a (6) bekezdésének a)-b) pontjai tekintetében és nyilatkozatot a Kbt. 65. § (7) bekezdése alapján. A nyilatkozatokat nemleges tartalom esetén is be kell nyújtani.”

7. A közbeszerzési dokumentum 1.9. A szerződés megkötése és teljesítése pontja a következő előírást tartalmazta:

„Eredményes közbeszerzési eljárás alapján a szerződést a nyertes szervezettel (személlyel) - közös ajánlattétel esetén a nyertes szervezetekkel (személyekkel) - kell írásban megkötni a közbeszerzési eljárásban közölt végleges feltételek, és az ajánlat tartalmának megfelelően.

A nyertes ajánlattevőként szerződő fél a szerződés megkötésének időpontjában, majd – a később bevont alvállalkozók tekintetében – a szerződés teljesítésének időtartama alatt köteles

előzetesen az ajánlatkérőként szerződő félnek valamennyi olyan alvállalkozót bejelenteni, amely részt vesz a szerződés teljesítésében, és - ha a megelőző közbeszerzési eljárásban az adott alvállalkozót még nem nevezte meg – a bejelentéssel együtt nyilatkozni vagy az érintett alvállalkozó nyilatkozatát benyújtani arról is, hogy az általa igénybe venni kívánt alvállalkozó nem áll a megelőző közbeszerzési eljárásban előírt kizáró okok hatálya alatt.”

8. A 2019. augusztus 21. 14:00 órai ajánlattételi határidőig 4 db ajánlat került benyújtásra. Mások mellett a kérelmezett nyújtott be ajánlatot.

9. A kérelmezett az ajánlatában nyilatkozott a Kbt. 66. § (6) bekezdés a) és b) pontja szerint. A Kbt. 66. § (6) bekezdés a) pontja értelmében a közbeszerzés következő része/részei tekintetében kívánok alvállalkozót igénybe venni:

A szerződés részének (feladat, tevékenység) megnevezése
Tervezési feladatok részmunkái
Szakszolgálatok, közművek védelembe helyezésének részmunkái
Általános tételek részmunkái
Előkészítő- és földmunkák részfeladatai
Útépítéssel kapcsolatos bontási munkák
Pályaszerkezeti munkák részfeladatai
Padka és elválasztósáv építési munkák részmunkái
Szegélyek építése részmunkái
Forgalomtechnikai munkák részmunkái

10. A Kbt. 66. § (6) bekezdés b) pontja értelmében a fentiekben megjelölt részek tekintetében igénybe venni kívánt és az ajánlat benyújtásakor már ismert alvállalkozók az alábbiak:

Alvállalkozó megnevezése, székhelye, adószáma
nincs ismert alvállalkozó

11. Az alkalmasságot nem igazoló, ismert alvállalkozók az alábbiak:

Alvállalkozó megnevezése, székhelye, adószáma
nincs ismert alvállalkozó

12. A Kbt. 65. § (7) bekezdés szerint nyilatkozott, hogy nem vesz igénybe az alkalmasság igazolására más szervezetet vagy személyt.

13. Az ajánlatkérő a közbeszerzési eljárást a 2019. szeptember 5-én megküldött, majd szeptember 9-én módosított, az ajánlatok elbírálásáról készített összegezésben az eljárást eredményessé nyilvánította, nyertes ajánlattevőként a kérelmezettet jelölte meg.

Az eljárás eredményéről szóló tájékoztató a Közbeszerzési Értesítőben 2019. október 21. napján, 19580/2019 iktatószámom került közzétételre.

14. Az ajánlatkérő 2019. szeptember 19. napján kötötte meg a nettó 297.698.615.-Ft vállalkozói díjat tartalmazó vállalkozási szerződést (továbbiakban: közbeszerzési szerződés) a kérelmezettel.

15. A közbeszerzési szerződés releváns részei:

„6.11. Kivitelező építési naplót vezet a hatályos jogszabályok szerint, melybe Megrendelő műszaki ellenőre(i) maximum 8 naponként a beruházás részletes ellenőrzését követően bejegyzést köteles(ek) tenni.”

„6.24. A közbeszerzésnek az a része (részei), amely(ek)nek teljesítéséhez Kivitelező alvállalkozót kíván igénybe venni, illetve ezen részek tekintetében igénybe venni kívánt alvállalkozók (neve, székhelye):

Név	Székhely	Adószám	Munkanem
Jelenleg nem ismert	---	---	Tervezési feladatok részmunkái
Jelenleg nem ismert	---	---	általános tételek részmunkái
Jelenleg nem ismert	---	---	útépítéssel kapcsolatos bontási munkák
Jelenleg nem ismert	---	---	pályaszerk. munkák részfeladatai
Jelenleg nem ismert	---	---	padka és elválasztósáv
Jelenleg nem ismert	---	---	szegélyek építése
Jelenleg nem ismert	---	---	forgalomtechnikai munkák részmunkái

Kivitelező a szerződés megkötésének időpontjában, majd – a később bevont alvállalkozó tekintetében – a szerződés teljesítésének időtartama alatt köteles előzetesen Megrendelőnek valamennyi olyan alvállalkozót bejelenteni, amely részt vesz a szerződés teljesítésében, és - ha a megelőző közbeszerzési eljárásban az adott alvállalkozót még nem nevezte meg – a bejelentéssel együtt nyilatkozni vagy az érintett alvállalkozó nyilatkozatát benyújtani arról is, hogy az általa igénybe venni kívánt alvállalkozó nem áll a megelőző közbeszerzési eljárásban előírt kizáró okok hatálya alatt.

Kivitelező a fentiekkel összhangban igénybe vett alvállalkozóért úgy felel, mintha a munkát maga végezte volna, alvállalkozó jogosulatlan igénybevétele esetén pedig felelős minden olyan kárért is, amely alvállalkozó jogosulatlan igénybevétele nélkül nem következett volna be.”

„7.3. Megrendelő műszaki ellenőren keresztül ellenőrzi a szerződés tárgyát képező munkálatok minőségét, valamint azt, hogy Kivitelező eleget tesz jelen szerződésben vállalt kötelezettségeinek. Kivitelezőnek kötelessége Megrendelő képviselője kérésére és részére rendelkezésre bocsátani mindazokat az iratokat, melyek a kivitelezési munkálatokra vonatkoznak, és amelyeket Megrendelő indokoltan igényel. Emellett Kivitelezőnek megmarad a teljes körű és oszthatatlan felelőssége a Kivitelezési Szerződésben foglalt munkálatok teljesítésére vonatkozóan.”

16. A kérelmezett a kivitelezési munkákhoz építési naplót nyitott az egyes munkaterületekre:

Epreserdő u. – napló sorszáma: L 6135826 sz.

A „Nyilvántartási rész (szerződés)” részben rögzítésre került, hogy a szerződés kelte: 2019. szeptember 19., a munkaterület átadása: 2019. szeptember 20., a szerződés szerinti befejezési határidő: 2020. április 30.

A „Nyilvántartási rész (alvállalkozó)” részben rögzítésre került, hogy a Plusz Út Kft. feladata útépítési munkarész részfeladatok elvégzése, a munkaterület átadása: 2019. szeptember 20., a szerződés szerinti befejezési határidő: 2020. április 30. Rögzítésre került, hogy a vállalkozó az alvállalkozói építési napló vezetését a szerződésben átvállalja.

A „Nyilvántartási rész (tervező)” rész nem került kitöltésre.

A napló első napi bejegyzése: 2019. október 17., mely szerint a vállalkozó a munkaterületet aznap átvette, a kivitelezés aznapról megkezdhető.

2019. december 3-án a műszaki ellenőr az elkészült munkát, a munkaterületet ellenőrizte. Az építési naplót lezárta.

Táblás utca - napló sorszáma: L 5599901 sz.

A „Nyilvántartási rész (szerződés)” részben rögzítésre került, hogy a szerződés kelte 2019. szeptember 19., munkaterület átadás 2019. szeptember 20., szerződés szerinti befejezési határidő 2020. április 30.

A „Nyilvántartási rész (alvállalkozó)” részben rögzítésre került, hogy a Plusz Út Kft. feladata útépítési munkarész részfeladatok elvégzése, munkaterület átadás 2019. szeptember 20., szerződés szerinti befejezési határidő 2020. április 30. Rögzítésre került, hogy a vállalkozó kivitelező az alvállalkozói építési napló vezetését a szerződésben átvállalja.

A „Nyilvántartási rész (tervező)” rész nem került kitöltésre.

A napló első napi bejegyzése 2019. szeptember 20., mely szerint a vállalkozó a munkaterületet aznap átvette, a kivitelezés aznapról megkezdhető.

2019. december 3-án a műszaki ellenőr az elkészült munkát, a munkaterületet ellenőrizte. Az építési naplót lezárta.

Távíró utca - napló sorszáma: L 6135751 sz.

A „Nyilvántartási rész (szerződés)” részben rögzítésre került, hogy a szerződés kelte: 2019. szeptember 19., a munkaterület átadása: 2019. szeptember 20., a szerződés szerinti befejezési határidő: 2020. április 30.

A „Nyilvántartási rész (alvállalkozó)” részben rögzítésre került, hogy a Plusz Út Kft. feladata útépítési munkarész részfeladatok elvégzésére, munkaterület átadás 2019. szeptember 20., szerződés szerinti befejezési határidő 2020. április 30. Rögzítésre került, hogy a vállalkozó kivitelező az alvállalkozói építési napló vezetését a szerződésben átvállalja.

A „Nyilvántartási rész (tervező)” rész nem került kitöltésre.

A napló első napi bejegyzése 2019. szeptember 20., mely szerint a vállalkozó a munkaterületet aznap átvette, a kivitelezés aznapról megkezdhető.

2019. december 3-án a műszaki ellenőr az elkészült munkát, a munkaterületet ellenőrizte. Az építési naplót lezárta.

Ecseri út 4. sz. parkoló - napló sorszáma: L 6135801 sz.

A „Nyilvántartási rész (szerződés)” részben rögzítésre került, hogy a szerződés kelte 2019. szeptember 19., munkaterület átadás 2019. szeptember 20., szerződés szerinti befejezési határidő 2020. április 30.

A „Nyilvántartási rész (alvállalkozó)” részben rögzítésre került, hogy a Plusz Út Kft. feladata útépítési munkarész részfeladatok elvégzése, a munkaterület átadása: 2019. szeptember 20., a szerződés szerinti befejezési határidő: 2020. április 30. Rögzítésre került, hogy a vállalkozó kivitelező az alvállalkozói építési napló vezetését a szerződésben átvállalja.

A „Nyilvántartási rész (tervező)” rész nem került kitöltésre.

A napló első napi bejegyzése 2019. november 13., mely szerint a vállalkozó a munkaterületet aznap átvette, a kivitelezés aznapról megkezdhető.

2019. december 3-án a műszaki ellenőr az elkészült munkát, a munkaterületet ellenőrizte. Az építési naplót lezárta.

17. A kérelmezett 2019. október 24-én elektronikus úton küldte meg a műszaki ellenőrnek az alvállalkozók bejelentésére vonatkozó nyilatkozatot, továbbá az alvállalkozók nyilatkozatait a Kbt. szerinti kizáró okokról.

A Kbt. 138. § (3) bekezdés szerinti nyilatkozat 2019. október 11. napján kelt. A közbeszerzési szerződés teljesítésébe az alábbi alvállalkozók kerültek bevonásra:

- TERVLAND Tervező és Mérnöki Szolgáltató Kft. (a továbbiakban: Tervland Kft.) - Tervezési feladatok részmunkái;
- PLUSZ ÚT Építőipari Kereskedelmi és Szolgáltató Kft.; (a továbbiakban: Plusz Út Kft.) - általános tételek részmunkái, útépítéssel kapcsolatos bontási munkák, pályaszerkezeti munkák részfeladatai, padka és elválasztósáv, szegélyek építése;
- UNITRAFFIC Forgalomtechnikai Kereskedelmi és Szolgáltató Kft. (a továbbiakban: Unitraffic Kft.) - forgalomtechnikai munkák részmunkái.

Benyújtásra került továbbá ezen alvállalkozók nyilatkozata arról, hogy velük szemben nem állnak fenn a Kbt. szerinti kizáró okok. Az Unitraffic Kft. nyilatkozata keltezés nélküli, a Plusz Út Kft. nyilatkozatán 2019. szeptember 20-i, a Tervland Kft. nyilatkozatán 2019. szeptember 10-i keltezési dátum szerepel.

18. A kérelmezett és a Tervland Kft. 2019. szeptember 10. napján megkötött tervezési szerződés 1. pontja szerint: „Az EuroAszfalt Kft., mint Megrendelő megrendeli, a Tervező elvállalja a 16.2. pont szerinti műszaki dokumentációnak megfelelően az „A Budapest Főváros IX. Kerület Ferencváros Önkormányzata tulajdonában és kezelésében lévő „Útfelújítások 2019. (Távíró utca, Epreserdő utca, Ecséri út 4. sz. parkoló, Táblás utca)” vonatkozó ideiglenes és végleges forgalomtechnikai tervek elkészítését, és jóváhagyását.”

A 3. pontja alapján: „Tervező a 2. pontban meghatározott ideiglenes és végleges forgalomtechnikai tervek elkészítésének, engedélyeztetésének feladatát, a közútkezelői hozzájárulás megszerzését az alábbi határidő(k)re vállalja. Felek az alábbi határidő(k)et akként értelmezik, hogy az egyes terveket az ott megjelölt határidőre a Megrendelő részére Tervezőnek át kell adnia és ezen határidő(k)re az egyes tervekkel kapcsolatos valamennyi engedélynek és a közútkezelői hozzájárulásnak megadottnak kell lennie.

ideiglenes forgalomtechnikai tervek, Táblás u., Távíró u.: 2019. szeptember 11.

ideiglenes forgalomtechnikai tervek, Epreserdő u., Ecséri út parkoló: 2019. szeptember 20.

végleges forgalomtechnikai tervek, összes utca: 2019. szeptember 25.”

A felek a szerződést 2019. szeptember 24-én módosították a teljesítési határidők tekintetében

„ideiglenes forgalomtechnikai tervek, Táblás u., Távíró u.: 2019. szeptember 11.;

ideiglenes forgalomtechnikai tervek, Epreserdő u., Ecséri út parkoló: 2019. szeptember 20.;

végleges forgalomtechnikai tervek, összes utca: 2019. október 28.”

19. A kérelmezett és a Plusz Út Kft. 2019. szeptember 20. napján megkötött alvállalkozói szerződés 2. pontja szerint „Vállalkozó jelen szerződés alapján megrendeli, Alvállalkozó elvállalja A Budapest Főváros IX. Kerület Ferencváros Önkormányzata tulajdonában és kezelésében lévő „Útfelújítások 2019. (Távíró utca, Epreserdő utca, Ecséri út 4. sz. parkoló, Táblás utca) vonatkozó útépítési munkák kivitelezését a 17.2. számú mellékletben meghatározott dokumentáció, valamint a 17.1. számú mellékletben rögzített alvállalkozói költségvetés szerinti műszaki tartalommal.”

A szerződés 4.1. pontja szerint a munkaterület átadás-átvétele a Vállalkozó részéről az Alvállalkozónak történő munkaterület átadás-átvételi időpontja:

Epreserdő utca - 2019. október 11.;

Távíró utca – 2019. szeptember 23.;

Ecseri út 4. sz. parkoló - 2019. október 11.;

Táblás utca - 2019. szeptember 23.

A szerződés 4.2. pontja szerint a kivitelezés kezdő napja a munkaterület átadás-átvétel napja.

A szerződés 4.3. pontja szerint a befejezési határidő: 2020. április 30.

20. A kérelmezett 2019. szeptember 23-án adta át a munkaterületet a Távíró utca és a Táblás utca esetében a Plusz Út Kft. részére az átadás-átvételi jegyzőkönyv szerint.

21. A kérelmezett és az Unitraffic Kft. 2019. november 13. napján megkötött alvállalkozói szerződés 2. pontja szerint „Vállalkozó jelen szerződés alapján megrendeli, Alvállalkozó elvállalja A Budapest Főváros IX. Kerület Ferencváros Önkormányzata tulajdonában és kezelésében lévő „Útfelújítások 2019. (Epreserdő utca, Ecseri út 4. sz. parkoló) vonatkozó végleges forgalomtechnikai munkák kivitelezését a 17.2. számú mellékletben meghatározott dokumentáció, valamint a 17.1. számú mellékletben rögzített alvállalkozói költségvetés szerinti műszaki tartalommal.”

A szerződés 4.1. pontja szerint a munkaterület átadás-átvétele a Vállalkozó részéről az Alvállalkozónak történő munkaterület átadás-átvételi időpontja:

Epreserdő utca - 2019. november 25.;

Ecseri út 4. sz. parkoló - 2019. november 25.

A szerződés 4.2. pontja szerint a kivitelezés kezdő napja a munkaterület átadás-átvétel napja.

A szerződés 4.3. pontja szerint a befejezési határidő:

Epreserdő utca - 2019. december 15.;

Ecseri út 4. sz. parkoló - 2019. december 15.

22. A kérelmezett 2019. október 10-én adta át a munkaterületet a Távíró utca és a Táblás utca esetében az Unitraffic Kft. részére az átadás-átvételi jegyzőkönyv szerint. A jegyzőkönyv szerint a szerződés kelte: 2019. október 9. napja.

A hivatalbóli kezdeményezés

23. A Kbt. 153. § (1) bekezdésének c) pontja alapján eljáró hivatalbóli kezdeményező 2022. július 27-én terjesztett elő 2022. július 29-én hiánypótoltt jogorvoslati eljárás iránti kezdeményezést. A kezdeményező annak megállapítását kérte, hogy a kérelmezett megsértette a Kbt. 138. § (3) bekezdés 2. mondatát, azzal, hogy nem a törvényben előírtaknak megfelelően jelentette be az alvállalkozóit. A jogsértés megállapítása mellett a Kbt. 165. § (6) bekezdés e) pontja alapján kérte a bírság kiszabását.

24. Előadta, hogy a 2021. december 2. napján kelt, T-02868/03/2021 iktatószámú végzésében – figyelemmel a közbeszerzési eljárás eredményeként megkötött szerződések teljesítésének és módosításának Közbeszerzési Hatóság által végzett ellenőrzéséről szóló 308/2015. (X. 27.) Korm. rendelet 4. §-ára és az általános közigazgatási rendtartásról szóló 2016. évi CL. törvény (a továbbiakban: Ákr.) 103. § (1) bekezdésére – az éves ellenőrzési terv alapján az „Útfelújítások 2019.” tárgyú közbeszerzési eljárás eredményeként az ajánlatkérő és a kérelmezett között megkötött közbeszerzési szerződés teljesítésére tekintettel szerződés-ellenőrzési eljárás keretében történő ellenőrzését rendelte el.

A kezdeményező felhívta az ajánlatkérőt és a kérelmezettet a közbeszerzési eljárás teljes iratanyagának megküldésére, valamint a közbeszerzési szerződés teljesítésével kapcsolatos adatszolgáltatásra, nyilatkozatok megtételére, és az ajánlatkérőt az EKR-ben rögzített dokumentumokhoz és eljárási adatokhoz való hozzáférési jog megadására hívta fel. Az ellenőrzött szervezetek nyilatkozattételi és adatszolgáltatási kötelezettségüknek eleget tettek. Az ajánlatkérő csatolta teljességi nyilatkozatát arra vonatkozóan, hogy a kezdeményező tényállás tisztázó végzéseiben megjelölt valamennyi dokumentum, illetve azok mellékletei a kezdeményező részére hiánytalanul megküldésre kerültek. A kérelmezett szintén csatolta teljességi nyilatkozatát azzal a kitételrel, hogy a közte és a Tervland Kft. között megkötött alvállalkozói szerződés 7. pontjában rögzített előrehaladási jelentéseket az ellenőrzési eljárás során nem állt módjában benyújtani, ezen túl azonban a kezdeményező által megjelölt valamennyi dokumentum, illetve azok mellékletei hiánytalanul megküldésre kerültek.

25. A kezdeményező szerint a kérelmezett mindhárom alvállalkozó vonatkozásában megsértette a Kbt. 138. § (3) bekezdés második mondatát. Előadta, hogy a kérelmezett a 2019. október 11. napján kelt és elektronikus úton 2019. október 24. napján, az ajánlatkérő részére megküldött nyilatkozatával jelentette be alvállalkozóként a Tervland Kft.-t, a Plusz Út Kft.-t, és az Unitraffic Kft.-t, valamint nyilatkozott arról, hogy az általa igénybe venni kívánt alvállalkozók nem állnak a kizáró okok hatálya alatt. A kezdeményező szerint a Tervland Kft., a Plusz Út Kft. és az Unitraffic Kft. a Kbt. 3. § 10. pontja szerinti gazdasági szereplők, amelyek a kérelmezett által bevontan, közvetlenül vettek részt a közbeszerzési szerződés teljesítésében. Az alvállalkozói szerződések tárgyát képező tevékenységek alapján e gazdasági szereplők nem tartoznak a Kbt. 3. § 2. pontjában meghatározott kivételi körbe, tevékenységüket nem kizárólagos jog alapján végzik, továbbá nem minősülnek gyártónak, forgalmazónak, alkatrész vagy alapanyag eladójának, erre tekintettel alvállalkozónak minősülnek, így esetükben a kérelmezettnek alkalmazni kellett a Kbt. 138. § (3) bekezdésében előírtakat.

A kezdeményező rámutatott arra, hogy a rendelkezésre álló dokumentumok (alvállalkozói szerződések, alvállalkozói bejelentés és a kizáró okok hiányáról szóló nyilatkozat) alapján a kérelmezett maga is alvállalkozónak tekintette ezen gazdasági szereplőket, továbbá a közbeszerzési szerződés – jelen hivatalbóli jogorvoslati kezdeményezés 6. pontjában idézett – 6.24. pontja szintén rögzíti a Kbt. 138. § (3) bekezdése szerinti kötelezettségeket, így a szerződő felek annak alkalmazását magukra nézve kötelezőként elfogadták.

Kifejtette, hogy a Kbt. 138. § (3) bekezdésének második mondata kötelezettségként rögzíti, hogy nyertes ajánlattevő - vagy a közbeszerzési szerződés megkötésének időpontjában, vagy a szerződés teljesítésének időtartama alatt - köteles ajánlatkérő felé minden olyan alvállalkozót bejelenteni, továbbá nyilatkozni a kizáró okok tekintetében, amely részt vesz a teljesítésben. Lényeges feltétel, hogy a bejelentést és a nyilatkozatot a kizáró okokról előzetesen kell megtenni. A kezdeményező idézve a D.84/17/2022. számú határozat 110. pontját közölte, hogy a Kbt. 138. § (3) bekezdésének helyes értelmezése arra vezet, hogy a szerződés teljesítésének időtartama alatt bejelentett alvállalkozóra vonatkozóan az „előzetesen” kifejezés szerinti időpont nem lehet későbbi, mint a fővállalkozói szerződés teljesítésébe való bevonásnak a napja. Ennek az az oka, hogy a fővállalkozói szerződés teljesítése során egy fővállalkozói feladatot csak olyan gazdasági szereplő végezhet el, amelynek részvételéről az ajánlatkérő, mint megrendelő tájékoztatást kapott. A fővállalkozói szerződés teljesítésébe való bevonás időpontja a jelen esetben az alvállalkozó és a fővállalkozó között kötött megállapodás megkötésének vagy hatályba lépésének a napja, továbbá a fővállalkozó megrendelése alvállalkozói elfogadásának a napja, mivel e napon az alvállalkozó a teljesítését már megkezdi. A késedelem mértéke nincs hatással a jogsértés megállapíthatóságára.

26. A kérelmezett és a Tervland Kft. közötti alvállalkozói szerződés 2019. szeptember 10. napján került megkötésre a Tervland Kft. feltételezhetően ettől a naptól vett részt közvetlenül a közbeszerzési szerződés teljesítésében. Az első részhatáridő 2019. szeptember 11. napja volt, amely napot megelőzően a Tervland Kft.-nek az általa vállalt szerződéses kötelezettség jellege miatt – amely az érintett utak forgalomtechnikai terveinek elkészítéséhez és az azokhoz tartozó közútkezelői hozzájárulások beszerzéséhez kapcsolódott – szükségképpen meg kellett kezdenie a tényleges munkavégzést. A Tervland Kft. valószínűsíthetően már a 2019. október 24. napján történt bejelentését megelőzően részt vett a közbeszerzési szerződés teljesítésében.

27. A kérelmezett és a Plusz Út Kft. közötti alvállalkozói szerződés 2019. szeptember 20. napján került megkötésre. A szerződésellenőrzési eljárásban csatolt építési napló alapján a Plusz Út Kft. részére a munkaterület átadására 2019. szeptember 20. napján került sor. A kérelmezett nyilatkozott arról, hogy a Plusz Út Kft. részére a Távíró utca felújítása tekintetében a munkaterületet 2019. szeptember 23. napján adta át. A kezdeményező álláspontja szerint a Plusz Út Kft. tehát feltételezhetően már a 2019. október 24. napját megelőzően részt vett a közbeszerzési szerződés teljesítésében, így az alvállalkozó bejelentésére és a kizáró okok hiányáról szóló nyilatkozat benyújtására késedelmesen került sor.

28. A kérelmezett nyilatkozott arról, hogy az Unitraffic Kft. részére a Távíró utca felújításához kapcsolódóan a munkaterületet 2019. október 10. napján adta át, így az alvállalkozó feltételezhetően már azt megelőzően részt vett a közbeszerzési szerződés teljesítésében, hogy 2019. november 13. napján megkötötte a kérelmezettel az alvállalkozói szerződést. Az Unitraffic Kft. ezért már a 2019. október 24. napján történt bejelentését megelőzően – a munkaterület átadás-átvételi jegyzőkönyvre tekintettel – valószínűsíthetően már 2019. október 10. napjától részt vett a közbeszerzési szerződés teljesítésében.

29. A fentiekre tekintettel a kezdeményező a jogsértés megtörténtének időpontját az alábbiakban jelölte meg:

- a Tervland Kft. vonatkozásában 2019. szeptember 10. napja, azaz a Tervland Kft. A szerződés teljesítésébe történő bevonásának valószínűsíthető napja, amely a kérelmezett és a Tervland Kft közötti alvállalkozói szerződés megkötésének napja,
- a Plusz Út Kft. tekintetében 2019. szeptember 20. napja, azaz az építési napló alapján a Plusz Út Kft. részére a munkaterület átadásának napja,
- az Unitraffic Kft. tekintetében 2019. október 10. napja, azaz az építési napló alapján az Unitraffic Kft. részére a munkaterület átadásának napja.

A jogorvoslati eljárás során sem az ajánlatkérő, sem a kérelmezett nem tett észrevételt.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

30. A tárgybani közbeszerzési eljárás megkezdésének időpontja 2019. augusztus 8. napja, ezért a Döntőbizottság az e napon hatályos Kbt. anyagi jogi rendelkezései alapján vizsgálta a hivatalbóli kezdeményezést.

31. A Döntőbizottság vizsgálata a hivatalbóli kezdeményezés alapján arra terjedt ki, hogy a közbeszerzési eljárás alapján megkötött szerződés teljesítése során a kérelmezett megsértette-e a Kbt. 138. § (3) bekezdés második mondatát.

32. A Kbt. 3. § 2. pontja szerint alvállalkozó: az a gazdasági szereplő, aki (amely) a közbeszerzési eljárás eredményeként megkötött szerződés teljesítésében az ajánlattevő által bevontan közvetlenül vesz részt, kivéve

a) azon gazdasági szereplőt, amely tevékenységét kizárólagos jog alapján végzi,

b) a szerződés teljesítéséhez igénybe venni kívánt gyártót, forgalmazót, alkatrész vagy alapanyag eladóját,

c) építési beruházás esetén az építőanyag-eladót.

A Kbt. 138. § (3) bekezdése szerint Az ajánlatkérő nem korlátozhatja az ajánlattevő jogosultságát alvállalkozó bevonására, csak akkor, ha az eljárás során a 65. § (10) bekezdése szerinti lehetőséggel élt. A nyertes ajánlattevő a szerződés megkötésének időpontjában, majd - a később bevont alvállalkozók tekintetében - a szerződés teljesítésének időtartama alatt köteles előzetesen az ajánlatkérőnek valamennyi olyan alvállalkozót bejelenteni, amely részt vesz a szerződés teljesítésében, és - ha a megelőző közbeszerzési eljárásban az adott alvállalkozót még nem nevezte meg - a bejelentéssel együtt nyilatkozni vagy az érintett alvállalkozó nyilatkozatát benyújtani arról is, hogy az általa igénybe venni kívánt alvállalkozó nem áll a megelőző közbeszerzési eljárásban előírt kizáró okok hatálya alatt.

33. A Döntőbizottság egyetértett a kezdeményezővel abban, hogy a jogorvoslattal érintett fővállalkozói szerződések keretében a kérelmezett a Plusz Út Kft.-t a Tervland Kft.-t és az Unitraffic Kft.-t a Kbt. 3. § 2. pontja szerinti alvállalkozóként vonta be a közbeszerzési szerződés teljesítésébe. A Plusz Út Kft. feladata volt az útépítési munkarész részfeladatok elvégzése, a Tervland Kft. feladata a tervezési feladatok részmunkáinak elvégzése, az Unitraffic Kft. feladata pedig a forgalomtechnikai munkák elvégzése.

34. A közbeszerzési iratok alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy a kérelmezett a 2019. augusztus 21-én benyújtott ajánlatában nyilatkozott arról, hogy a Kbt. 66. § (6) bekezdés a) pontja szerinti alvállalkozót kíván a közbeszerzés egyes részei tekintetében – egyebek mellett – tervezési feladatok részmunkái, útépítéssel kapcsolatos bontási munkák, pályaszerkezeti munkák részfeladatai, padka és elválasztósáv építési munkák részmunkái, valamint forgalomtechnikai munkák részmunkái tekintetében alvállalkozót kíván bevonni.

A kérelmezett az ajánlatában ugyanakkor arról is nyilatkozott, hogy az ajánlat benyújtásakor még nincs ismert alvállalkozó.

35. A Kbt.-nek a kérelmezett által alkalmazandó, a közbeszerzési eljárás megindításának időpontjában hatályos szövegű 138. § (3) bekezdésének 2. mondata két kötelezettséget rögzít. A nyertes ajánlattevő egyrészt köteles a szerződés megkötésének időpontjában vagy a szerződés teljesítésének időtartama alatt az ajánlatkérő felé minden olyan alvállalkozó bevonását bejelenteni, amelyet az ajánlatában nem nevezett meg. Másfelől a bejelentéssel együtt nyilatkozni kell arról, hogy az érintett alvállalkozó nem áll a Kbt. szerinti kizáró okok hatálya alatt. A bejelentés és a nyilatkozat nem lehet általános, nem elfogadható, ha annak alapján pontosan nem határozható meg az alvállalkozóként bevont gazdasági szereplő. A bejelentés és a nyilatkozat kizárólag írásban történhet. A bejelentés és a nyilatkozattétel idejére vonatkozóan a rögzült közbeszerzési joggyakorlat egyértelműen akként foglal állást, hogy annak mindig előzetesnek kell lenni, azaz a bejelentés és a nyilatkozattétel időpontja nem lehet későbbi, mint az alvállalkozónak a közbeszerzési szerződés teljesítésébe való bevonásának napja. A Döntőbizottság rámutat továbbá arra, hogy a Kbt. 138. § (3) bekezdés 2. mondatának megsértése objektív jogsértés, a bejelentés illetőleg a nyilatkozattétel késedelmes teljesítése a jogsértés megállapíthatóságára nincs kihatással, e körülmény kizárólag a jogkövetkezmények alkalmazása körében vehető figyelembe.

36. A fentiek rögzítése mellett a Döntőbizottság vizsgálta a hivatalbóli kezdeményezésben megjelölt alvállalkozók bevonásának időpontját és az arról tett kérelmezetti bejelentések és kizáró okokkal kapcsolatos nyilatkozattétel időpontját. A kérelmezett mindhárom alvállalkozó bevonásáról és arról a tényről, hogy az alvállalkozók nem tartoznak a Kbt. szerinti kizáró okok hatálya alá, a kérelmezett azonos időpontban, 2019. október 24-én küldött elektronikus úton dokumentumot az ajánlatkérő részére. A közbeszerzési iratok között fellelhető teljesítés dokumentumok, építési napló másolatok, alvállalkozói szerződések, átadás-átvételi jegyzőkönyvek adatai alapján megállapítható ugyanakkor, hogy mindhárom alvállalkozót a Kbt. 138. § (3) bekezdése alapján megtett bejelentést megelőzően vonta be a kérelmezett a közbeszerzési szerződés teljesítésébe. A Tervland Kft., mely a tervezési munkák egyes részfeladatait végezte, már a közbeszerzési szerződés megkötését megelőzően részt vett a teljesítésben. A kérelmezett a feladatok ellátása érdekében 2019. szeptember 10-én kötötte meg a Tervland Kft.-vel az alvállalkozói szerződést. Figyelemmel arra azonban, hogy az ajánlatkérő és a kérelmezett csak 2019. szeptember 19. napján kötötte meg a közbeszerzési szerződést, ezért a kérelmezett legkésőbb a szerződéskötés időpontjában, azaz 2019. szeptember 19-én volt köteles a Tervland Kft. tekintetében az előírt nyilatkozatokat az ajánlatkérőnek címezve megtenni. A Döntőbizottság erre tekintettel megállapította, hogy a kérelmezett a Tervland Kft. teljesítésbe való bevonásáról szóló bejelentését és a kizáró okokra vonatkozó nyilatkozatát elkésztetten nyújtotta be 2019. október 24-én.

37. Az Unitraffic Kft.-t érintően a rendelkezésre álló adatok alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy a kérelmezett a gazdasági szereplővel 2019. október 9-én kötötte meg az első alvállalkozói szerződést és 2019. október 10-én adta át a munkaterületet a Távíró utca és a Táblás utca végleges forgalomtechnikai rész munkák elvégzése érdekében. A kérelmezett jogszerűen ez utóbbi időpontot megelőzően tehetett volna eleget a Kbt. 138. § (3) bekezdésében előírt bejelentési és nyilatkozattételi kötelezettségének, ennél fogva a 2019. október 24-én a kérelmezett elkésztetten nyilatkozott az alvállalkozó bevonásáról.

38. A Döntőbizottság megállapította továbbá, hogy a kérelmezett a Plusz Út Kft. alvállalkozókénti bevonásáról is elkésztetten tette meg az írásbeli bejelentését, figyelemmel arra, hogy az alvállalkozó részére 2019. szeptember 23-án adta át a munkaterületet a Távíró utca és a Táblás utca esetében az útépítési munkák rész munkáinak elvégzése érdekében.

39. Összegezve a fentieket a Döntőbizottság megállapította, hogy a kérelmezett a Kbt. 138. § (3) bekezdés 2. mondatában előírtaknak csak részben tett eleget, ugyanis a Tervland Kft., az Unitraffic Kft. és a Plusz Út Kft. közbeszerzési szerződés teljesítésébe való bevonásáról nem határidőben, a Tervland Kft. esetében nem a szerződés megkötésekor, az Unitraffic Kft. és a Plusz Út Kft. esetében pedig nem a teljesítés megkezdését megelőzően értesítette az ajánlatkérőt az alvállalkozók bevonásáról és arról, hogy a bevonni kívánt alvállalkozók nem állnak a Kbt. szerinti kizáró okok hatálya alatt. Erre tekintettel a Döntőbizottság a Kbt. 165. § (2) bekezdés d) pontja alapján megállapította, hogy mindhárom bevont alvállalkozó tekintetében a kérelmezett megsértette a Kbt. 138. § (3) bekezdés 2. mondatát.

40. A Kbt. 165. § (6) bekezdés e) pontja szerint a Döntőbizottság a jogsértés megállapítása mellett bíróságot szab ki, ha a Közbeszerzési Hatóság elnöke kezdeményezte a Döntőbizottság hivatalból való eljárását [153. §] és a Döntőbizottság megállapítja a jogsértés megtörténtét.

41. A Kbt. 165. § (7) bekezdése szerint a Kbt. 165. § (6) bekezdésben meghatározott bírság összege – a Kbt. 165. § (11) bekezdésben foglaltak figyelembevételével – a közbeszerzési

eljárás becsült értékének, illetve részajánlattétel esetén a jogorvoslattal érintett rész értékének, a közbeszerzési eljárás jogtalan mellőzése esetén a szerződés értékének legfeljebb 15%-a.

42. A Kbt. 165. § (11) bekezdése szerint a Közbeszerzési Döntőbizottság annak eldöntésében, hogy indokolt-e a bírság kiszabása, valamint a bírság összegének megállapításában az eset összes körülményét, így különösen

- a) a jogsértés súlyát,
 - b) a közbeszerzés tárgyát és értékét,
 - c) a jogsértésnek a közbeszerzési eljárást lezáró döntésre gyakorolt befolyását,
 - d) az e törvénybe ütköző magatartásnak az adott közbeszerzés vonatkozásában történt ismételt tanúsítását,
 - e) a jogsértés megtörténte és a jogorvoslati eljárás megindítása között eltelt hosszú időtartamot,
 - f) támogatásból megvalósult beszerzés esetén azt a körülményt, ha a jogsértéshez más szerv eljárásában a támogatás visszafizetésére vonatkozó szankció kapcsolódhat
- figyelembe veszi. A bírság összegének megállapításakor figyelembe kell venni azt is, ha a jogsértés nyilvánvalóan szándékos volt.

43. A Döntőbizottságnak – tekintettel arra, hogy a Közbeszerzési Hatóság elnöke a Kbt. 153. § (1) bekezdés c) pontja alapján kezdeményezte a Döntőbizottság hivatalból való eljárását és a Döntőbizottság megállapította a jogsértés megtörténte – a Kbt. 165. § (6) bekezdés e) pontja alapján további jogkövetkezményként kötelezően bírságot kellett kiszabnia.

44. A Döntőbizottság a bírság összegének meghatározása során figyelembe vette a közbeszerzés tárgyát és a nemzeti értékhatárt meghaladó, de az uniós közbeszerzési értékhatárt el nem érő becsült értékét, figyelemmel volt arra, hogy a megkötött közbeszerzési szerződést a becsült értéknél alacsonyabb értékű ellenszolgáltatásra kötötték meg, valamint azt, hogy a jogsértéssel érintett alvállalkozói szerződések összesített értéke nem éri el a közbeszerzési szerződés értékének egyharmadát.

A Döntőbizottság nem tudta értékelni az együttműködő magatartást, figyelemmel arra, hogy a kérelmezett a jogorvoslati eljárás során nem tett észrevételt, ugyanakkor a Döntőbizottság rögzíti, hogy a szerződésellenőrzési eljárás során a kérelmezett valamennyi kért dokumentumot határidőben az ellenőrző szerv rendelkezésére bocsátotta és a kért nyilatkozatokat megadta. A Döntőbizottság rögzíti továbbá, hogy a kérelmezett a kezdeményező által állított jogsértést nem vitatta. A Döntőbizottság a bírság mérséklése körében értékelte továbbá, hogy a jogsértés megtörténte és a jogorvoslati eljárás megindítása között hosszú idő, 3 év telt el. A Döntőbizottság a kérelmezett javára értékelte, hogy az alvállalkozókra vonatkozó bejelentési és nyilatkozattételi kötelezettségének külső ráhatás nélkül, a nyilatkozattételi határidőt követően néhány héten belül eleget tett, és sem a nyilatkozati tartalom helytállóságával, sem pedig a szerződés teljesítésével kapcsolatosan nem merült fel kifogás a kezdeményező részéről. A Döntőbizottság a kérelmezett javára értékelte továbbá, hogy a megállapított jogsértés a közbeszerzési eljárás eredményét nem befolyásolta, és azt a tényt, hogy a Döntőbizottság a kérelmezettel szemben nem állapította meg a Kbt.-be ütköző magatartásnak ismételt tanúsítását. A Döntőbizottság megállapította, hogy a jogsértés nem volt nyilvánvalóan szándékos.

45. A Döntőbizottság hatásköre és illetékessége a Kbt. 145. § (2)-(5) bekezdésein alapul.

46. A határozat közigazgatási perben történő elbírálását a Kbt. 170. §-a biztosítja. A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy jelen határozat közigazgatási perben történő felülvizsgálatára a közigazgatási perrendtartásról szóló 2017. évi I. törvény (a továbbiakban: Kp.) 12. § (1) bekezdése és a 13. § (3) bekezdés a) pont aa) alpontja szerint a Fővárosi Törvényszék kizárólagosan illetékes. A jogi képviselet a Kp. 27. § (1) bekezdés b) pontja alapján kötelező. A kereseti kérelem elektronikus úton történő benyújtása az elektronikus ügyintézés és a bizalmi szolgáltatások általános szabályairól szóló 2015. évi CCXXII. törvény 9. § (1) bekezdése és a polgári perrendtartásról szóló 2016. évi CXXX. törvény 608. § (1) bekezdése alapján kötelező.

Budapest, 2022. október 25.

Uherné Dr. Laczi Orsolya sk
közbeszerzési biztos
az eljáró tanács elnöke

Berekméri Ágnes sk
közbeszerzési biztos

Dr. Hodnik Ákos sk
közbeszerzési biztos

Kapják: (kizárólag elektronikus úton)

1. Kezdeményező képviselője
2. Ajánlatkérő képviselője
3. Kérelmezett
4. Miniszterelnökség
5. Közbeszerzési Hatóság Titkársága