

Debreceni Egyetem
4032 Debrecen, Egyetem tér 1.
e-mail: jakodane.nyerges.eniko@fin.unideb.hu

Tisztelt Ajánlatkérő!

A Tender Clean Korlátolt Felelősségű Társaság, mint *Kérelmező* a Kbt. 79. § (1) b) pontja alapján az alábbi

előzetes vitarendezési kérelmet

terjeszti elő.

- 1. A kérelmező neve, székhelye**
Név.: **Tender Clean Kft.**
1035 Budapest, Szentendrei út 29.
képv: Márton József ügyvezető
Telefonszáma: 0630/639-55-74
E-mail: tender.cleankft@gmail.com
- 2. A közbeszerzés elnevezése:** „*DEGF-116 Takarítási szolgáltatás végzése a Debreceni Egyetem kezelésében lévő egyes épületekben.*”
- 3. Kérelem indoka:** a Kbt. 79. § (1) bekezdése b) pontja szerint, bármely érdekelt gazdasági szereplő az ajánlattételi határidő lejárta előtti tizedik napig jogosult előzetes vitarendezés kezdeményezésére, ha álláspontja szerint egészben vagy részben jogsértő a felhívás, a dokumentáció, vagy azok módosítása.
- 4. A felhívás jogsértőnek tartott részei:**

Ajánlattételi felhívás:

III. 2. 1. pont Műszaki, illetve szakmai alkalmasság

Az alkalmasság megítéléséhez szükséges adatok és a megkövetelt igazolási mód:

M4) A 310/2011.(XII.23.) Korm. rendelet 15.§ (3) bekezdés b) pontjának megfelelően Ajánlattevő azon szolgáltatásvezetőinek megjelölése, képzettségük és végzettségük ismertetésével, akik a szolgáltatásért felelősek.

Az alkalmasság minimumkövetelménye(i):

M4) Alkalmatlan az ajánlattevő, amennyiben nem rendelkezik 4 fő OKJ 318530700013101 számú tisztítás-technológiai szolgálatvezető képesítéssel bíró szolgálatvezetővel, melyből 1 főnek felsőfokú végzettségűnek kell lennie.

5. A megsértett jogszabályi rendelkezés

1. Kbt. 55. § (3) bekezdése,
2. Kbt. 2. § (1) és (2) bekezdése.
3. Kbt. 39. § (1) §

6. Javaslat, észrevétel, valamint az álláspontot alátámasztó adatok, tények:

- I. A Kbt. 55. § (3) bekezdése szerint *„az ajánlatkérőnek az alkalmassági követelmények meghatározását a közbeszerzés tárgyára kell korlátoznia, és azokat - a közbeszerzés becsült értékére is tekintettel - legfeljebb a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges feltételek mértékéig lehet előírni”*.

A közbeszerzési eljárásokban az alkalmasság és a kizáró okok igazolásának, valamint a közbeszerzési műszaki leírás meghatározásának módjáról szóló 310/2011. (XII. 23.) Korm. rendelet 15. § (3) bekezdés *b)* pontja szerint az ajánlattevőnek és részvételre jelentkezőnek a szerződés teljesítéséhez szükséges műszaki, illetve szakmai alkalmassága szolgáltatás megrendelése esetén - figyelemmel annak jellegére, mennyiségére, rendeltetésére, továbbá arra, hogy az alkalmasságot különösen a szakértelemre, hatékonyságra, tapasztalatra és megbízhatóságra tekintettel lehet megítélni - igazolható az ajánlattevő vagy részvételre jelentkező, illetve vezetői végzettségének és képzettségének ismertetésével, és különösen azon személyek végzettségének és képzettségének ismertetésével, akik a szolgáltatás teljesítéséért felelősek.

A Kbt. szabályozási rendszere alapján a közbeszerzési eljárásban elő kell írnia ajánlatkérőnek azokat az elvárásait, feltételeit, amelyek alapján meg tudja állapítani az ajánlatot benyújtó gazdasági szereplő szerződés teljesítésére való alkalmasságát.

A jogalkotó elvárásként határozta meg az ajánlatkérővel szemben, hogy az alkalmassági követelmények meghatározását a közbeszerzés tárgyára korlátozza és azokat - a közbeszerzés becsült értékére is tekintettel - legfeljebb a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges feltételek mértékéig írja elő.

Az ajánlatkérő az alkalmasság követelményében megfogalmazott elvárásaival azt jelzi az ajánlattevőknek, hogy a beszerzése tárgyára is figyelemmel milyen szakmai tapasztalat, szakértelem, gyakorlat, illetve hatékonyság teszi alkalmassá a gazdasági szereplőt a szerződés teljesítésére, azaz milyen feltételek alapján tekinti ajánlatkérő a gazdasági szereplőket olyannak, akik teljesíteni tudják az általa elvártakat. Ezek az elvárások nem lehetnek korlátlanok és öncélúak és ezt az elvárást rögzítette a jogalkotó a Kbt. 55. § (3) bekezdésében.

A Kbt. 55. §-ának (3) bekezdésében rögzített rendelkezéssel a jogalkotó a törvény alapelveivel összhangban azt kívánta elérni, hogy az adott közbeszerzés elnyeréséért valamennyi potenciális ajánlattevő versenybe szállhasson, és egy olyan alkalmassági feltétel se eredményezhessen alkalmatlanságot, amelynek előírása indokolatlanul szűkítő jellegű, és ezáltal a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges feltételek mértékéhez képest és indokolatlanul szűkíti a versenyt a potenciális ajánlattevők között.

A Döntőbizottság gyakorlata szerint egy alkalmassági feltétel szükségességét és arányosságát az adott közbeszerzési eljárásra vonatkozó összes körülmény figyelembevételével lehet megállapítani, különös tekintettel a közbeszerzés értékére, a közbeszerzés tárgyának volumenére és összetettségére, a szerződéses előírásokra, valamint a közbeszerzés személyi és tárgyi feltételeire (D.322/22/2007., D.14/19/2009., D.199/15/2009., D.803/14/2009.).

Ezt az érvelést erősítette meg a Fővárosi ítéltábla, mikor kimondta, hogy *„az alkalmassági feltételek meghatározását a törvény nem bízta az ajánlatkérő szubjektív megítélésére. A választott feltételrendszernek igazodnia kell Kbt-ben előírt korlátokhoz. A korlátozás célja az esélyegyenlőség alapelveivel összhangban, hogy gátolja az ajánlatkérőt abban, hogy a szükséges mértéket meghaladó előírással magát túlbiztosítsa, kizárva ezzel az egyébként teljesítésre képes ajánlattevőket.”* (3.Kf.27.173/2007/15.).

A Döntőbizottság gyakorlata szerint nem elegendő úgy meghatározni az alkalmassági feltételeket, hogy több ajánlattevő is tudjon annak alapján ajánlatot benyújtani, hanem akként kell megállapítani, hogy az a szerződés teljesítésére képes ajánlattevők számára biztosítsa az ajánlattétel lehetőségét. (D.182/6/2011)

Az Országos Képzési Jegyzékről és az Országos Képzési Jegyzék módosításának eljárásrendjéről szóló 133/2010. (IV. 22.) Korm. rendeletet 2013. szeptember 1. napjával hatályon kívül helyezte az Országos Képzési Jegyzékről és az Országos Képzési Jegyzék módosításának eljárásrendjéről szóló 150/2012. (VII. 6.) Korm. rendelet. Amíg az előbbiben 2011. és 2013. augusztus 31. napja között szerepelt a 318530700013101 számú tisztítás-technológiai szolgálatvezető, addig az utóbbiban ilyen szakképesítés már nem létezik.

Mindezek alapján pedig súlyosan jogsértő a legalább 4 fő tisztítás-technológiai szolgálatvezető végzettséggel rendelkező szakember minimumkövetelményként való előírása figyelemmel arra, hogy 1 éve ilyen szakképesítés nincsen. Így az egyébként is csak 2011-től létező, de 2013. őszén már megszűnt képzés szerinti szakképesítést nem szerzett szakemberek jelenleg az előírt, vagy azzal egyenértékű szakképesítést nem tudnak szerezni. A megváltozott jogszabályi rendelkezésekre tekintettel az előírt minimumkövetelmény súlyosan sérti az ajánlattevők esélyegyenlőségét, és a verseny tisztaságát. Csak azon ajánlattevők tudnak érvényes ajánlatot benyújtani, akiknek szakemberei ezen egyébként is rövid ideig tartott képzéssel járó képesítést már a jogszabályváltozás előtt megszerezték. Ugyanakkor a többi ajánlattevő az ajánlattételtől el van zárva.

A fentiekén túlmenően megjegyezni kívánjuk, hogy még amennyiben jelenleg is megszerzhető képzettség lenne a tisztítás-technológiai szolgálatvezető OKJ képzettség, akkor sem lenne Ajánlatkérő előírt követelménye jogszerű. Ennek indoka az, hogy az alkalmasság feltételeként azt határozta meg, hogy a takarítási munkák irányításában kizárólag tisztítás-technológiai szolgálatvezető végzettségű szakember vehet részt, holott a takarítási munkák irányítása ellátható például közegészségügyi járványügyi felügyelő igénybevételével is. Indokolatlanul határozott meg Ajánlatkérő kizárólag OKJ-s képzést a szerződés teljesítéséhez szükséges szakember végzettségére. Ez az előírás szükségtelen kizárását okozza olyan ajánlattevőknek, akik

magasabb képzettségű, és a szolgáltatás teljesítéséhez egyébként tökéletesen megfelelő végzettségű szakemberrel, vagy szakemberekkel rendelkeznek. Amennyiben ajánlatkérő körültekintően járt volna el, úgy valamennyi végzettséget rögzítenie kellett volna a felhívásban, amely végzettségű szakember teljesítésben való részvétele megfelelő, vagy pedig az OKJ-s végzettséget minimális végzettségi követelményként kellett volna meghatározni (amennyiben ilyen képzés jelenleg is lenne). Ezáltal pedig lehetővé téve a nem túlzott létszámú, magasabb végzettséggel kvalifikált szakemberek bevonását is az alkalmasság igazolásába a szerződés teljesítésével összefüggésben.

Előzetes vitarendezést kezdeményező álláspontja szerint Ajánlatkérő felhívása azon túl, hogy jogsértő, és szakmailag indokolatlan, ellentétes a közbeszerzési gyakorlattal is, amelynek eredményeképpen súlyosan versenykorlátozó is, ugyanis nem biztosítja a szerződés teljesítésére képes valamennyi ajánlattevő számára az ajánlattétel lehetőségét. Az Ajánlatkérő követelményrendszere sérti a Kbt. 55.§ (3) és a Kbt. 2.§ (1) és (2) bekezdéseit.

Kérelmező álláspontja szerint a fent részletezett jogsértések okán az eljárásban való részvételtől egyébként a teljesítésre alkalmas piaci szereplők kizárásával a Kbt. konkrét tételesjogi rendelkezésein túlmutatóan a Kbt. 2. § (1) és (2) bekezdések szerinti (verseny tisztasági és esélyegyenlőségi) alapelvek is megsértésre kerültek.

Emiatt pedig különösen fontos Ajánlatkérőnek a kifogásolt minimumkövetelményeit átgondolnia. A fentiekre tekintettel javasoljuk, hogy a T. Ajánlatkérő vizsgálja felül az ajánlati felhívás hivatkozott kikötését, azt módosítsa, és a jogszabályi követelményekkel összhangba hozva a verseny korlátozásának és az esélyegyenlőség sérelmének mellőzésével az alkalmasság minimumkövetelményei M4 érintett alpontjában meghatározott követelményét akként módosítsa, hogy a 4 fő tisztítástechnológiai szolgálatvezető végzettségű szakemberek előírását törölje.

Ennek alapján pedig a Kbt. 55. § (3) bekezdésének, és a Kbt. alapelveinek szem előtt tartásával biztosítsa, hogy az adott piacon meghatározó, vagy jelenlévő gazdasági szereplők az ajánlattételtől ne legyenek elzárva.

Ellenkező esetben az előzetes vitarendezést követően kérelmező kénytelen lesz jogorvoslati eljárás kezdeményezésére.

A Kérelmező álláspontját alátámasztó dokumentumok:

- Ajánlatkérő felhívása

Budapest, 2014. augusztus 20.

Tisztelettel:

Tender Clean Kft.
1035 Bp., Szentendrei út 29.
Adószám: 11747374-2-41

Károly József
Tender Clean Kft