



Szám: BMSK-VII-939/0022/2014

Tárgy: előzetes vitarendezés

Ügyintéző: Markek Viktor

Telefon: 471-4159

Fax: 471-4290

«Cégvezető_neve»

«cégnév»

«Levélcíme»

Fax: «Fax_száma»

E-mail: «Email_címe»

Tisztelt Címzett!

Az Európai Unió hivatalos lapjában 2014/S 223-393384 számon közzétett „*Vállalkozási szerződés a NEMZETI KÉZILABDA AKADÉMIA SPORTCSARNOK építése*” tárgyú uniós értékhatárt elérő nyílt közbeszerzési eljárás ajánlati felhívásával kapcsolatban 2014. december 18. napján előzetes vitarendezési kérelem érkezett. Az előzetes vitarendezési kérelemben foglaltakkal kapcsolatban, az Ajánlatkérő Nemzeti Sportközpontok megbízásából, a közbeszerzésekről szóló 2011. évi CVIII. törvény („Kbt.”) 79. § (3) bekezdésében foglalt határidőn belül - a kérelem benyújtásával egyező módon – a következő választ adjuk.

2014. december 18. napján az egyik érdeklődő gazdasági szereplő (a továbbiakban: Kérelmező) előzetes vitarendezési kérelmet nyújtott be Ajánlatkérőhöz az alábbiakban idézett tartalommal:

„Kérjük a Tisztelt Ajánlatkérőt az alábbiakban részletesen kifejtett indokainkra tekintettel az Ajánlati felhívás 111,2,2.) Pl. (P.1.1., P.1.2., P.1.3.) pontjában előírt feltételeket módosítani szíveskedjen, tekintettel arra, hogy azok a Kbt 55, § (3) bekezdésébe ütköző módon kerültek előírásra.

Indokolás

Ajánlatkérő 2014/S 223-393384 iktatószámom ajánlati felhívást tett közzé 2014.11.19. napján TED adatbankban „Nemzeti kézilabda akadémia sportcsarnok” tárgyában.

Ajánlattételi határidő: 2015. január 15. napja.

Kérelmező előzetes vitarendezési kérelmét a Kbt. 79. (1) bek. b) pontjában meghatározott **törvényes határidőn belül** terjeszti elő Tisztelt Ajánlatkérő felé.

Az Ajánlati felhívás III.2.2) Gazdasági és pénzügyi alkalmasság P.1. pontja vonatkozásában előírta, hogy

„P.1. Az ajánlattevő (közös ajánlattevő) a 310/2011 (XII.23.) Korm. rendelet 14. § (1) b) pontja alapján csatolja a felhívás feladását megelőző három lezárt üzleti évről szóló, a számvitelt jogszabályoknak megfelelő beszámolójának egyszerű másolatát (kiegészítő mellékletek nélkül), amennyiben az ajánlatkérő által kért beszámoló a céginformációs szolgálat honlapján megismerhető, a beszámoló adatait az ajánlatkérő ellenőrzi, a céginformációs szolgálat honlapján megtalálható beszámoló csatolása nem szükséges, ugyanakkor ajánlattevő köteles nyilatkozni az azt tartalmazó elektronikus nyilvánosság magyarországi internetes elérhetőségéről. Ha az ajánlattevő beszámolóval azért nem rendelkezik az ajánlatkérő által előírt teljes időszakban, mert az időszak után kezdte meg működését, az alkalmasságát a közbeszerzés tárgyából származó árbevételéről szóló nyilatkozatával jogosult igazolni.

Irányadó a 310/2011 (XII.23.) Korm. rendelet 14. f (3) bekezdése.

(A likviditási mutatókat ajánlatkérő 2 tizedesjegy pontossággal állapítja meg.)

Az alkalmasság minimum követelménye(i): P.1. Alkalmatlan az ajánlattevő, ha

P.1.1. Az üzemi (üzleti) eredménye az utolsó három lezárt üzleti év bármelyikében negatív volt, valamint amennyiben a 310/2011 (XII.23.) Korm. rendelet 14. § (2) bekezdése alapján a

később létrejött gazdasági szereplő működésének ideje alatt a közbeszerzés tárgyából származó (építőipari kivitelezési tevékenység) általános forgalmi adó nélkül számított árbevétele nem éri el összesen a nettó 1,2 milliárd Ft-ot.

P.1.2. Az utolsó három lezárt üzleti év bármelyikében a saját tőkéje kevesebb, mint a jegyzett tőke.

P.1.3. Az utolsó kettő lezárt üzleti év bármelyikében

— Saját tőkéje nem éri el az 1 000 000 000 HUF-ot és

— Tőkeerősségi mutatója (saját tőke/mérleg főösszeg) kisebb, mint 0,15 és

— Likviditás I = forgóeszköz-készletek/rövid lejáratú kötelezettségek mutatója kisebb, mint 1,0 és

— Likviditás II = forgóeszközök/rövid lejáratú kötelezettségek mutatója kisebb, mint 1,0 és

— Likviditás III = forgóeszközök/összes kötelezettségek mutatója kisebb, mint 1,0 "

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.”

Ajánlatkérő előírása álláspontunk szerint a Kbt. 55. § (3) bekezdésébe ütköző módon került előírásra, mely álláspontunkat a Közbeszerzési Döntőbizottság következetes joggyakorlata is alátámaszt.

Az álláspontunk szerint jogsértő ajánlatkérői előírással kapcsolatban felhívjuk Tisztelt Ajánlattevő figyelmét a Közbeszerzési Döntőbizottság D.623/14/2011. számú hasonló tárgyban hozott határozatára, mely szerint „A Döntőbizottság az egyéb pénzügyi gazdasági követelményekből kinyerhető adatokra tekintettel megállapította, hogy ajánlatkérő

pénzügyi mutatókra vonatkozó elvárása szükségtelen és sérti a Kbt. 69. § (3) bekezdését"; illetve a D.572/7/2004. számú határozatában foglaltakra „... nem az elméleti közgazdasági szakirodalom alapján kell megállapítani egy konkrét közbeszerzési eljárás alkalmassági feltételrendszerét Ajánlatkérőnek - amennyiben az alkalmasság körében mutatószámmal kíván alkalmatlansági szempontot meghatározni - nagyon körültekintően kell eljárnia, hogy betartsa a... teljesítéshez ténylegesen szükséges feltételek mértékét. E mutatószám ugyanis ... előidézhethet olyan helyzetet, hogy egy konkrét mutatószám miatt olyan cég is alkalmatlannak minősül, amely egyébként pénzügyi és gazdasági helyzetének részletesebb vizsgálata alapján egyértelműen képes lenne a szerződés teljesítésére."

Felhívjuk továbbá Tisztelt Ajánlatkérő figyelmét a negatív üzemi (üzleti) eredmény előírásával kapcsolatban a FŐVÁROSI ÍTÉLŐTÁBLA 3.Kf.27.173/2007/15. számon meghozott ítéletében foglaltakra, miszerint:

„...az üzemi-üzleti eredmény negativitása - különösképpen több évre vizsgálva, egy évi negativitása - önmagában még nem jelenti azt, hogy a vállalkozás ne lenne tőkeerős, prosperáló, illetőleg megfelelő likviditással rendelkező.

... az egy évi negatív Üzemi-üzleti eredmény egyedül nem alkalmas azon cél elérésére, hogy

az ajánlatkérő az olyan pályázók részvételét akadályozza meg, akiknél olyan pénzügyi, fizetési problémák jelentkeznek a felhívás közzétételét megelőző az ajánlatkérő által meghatározott időszakokban, melyek aggályossá tehetik az általa meghatározott kondíciók szerinti beszerzés megvalósítását

... a kifogásolt előírás sérti a Kbt. 69. § (3) bekezdését, mert az üzemi-üzleti eredmény mutatóinak ilyen mértékű elvárása, figyelemmel az egyéb pénzügyi, gazdasági követelményekből nyerhető adatokra, nem volt indokolt olyan feltétel, amely meghaladja a szerződés teljesítéséhez szükséges feltételek mértékét.

Felhívjuk továbbá Tisztelt Ajánlatkérő figyelmét a Közbeszerzési Hatóság 2014.02.06-i keltezéssel kiadott NFM-NFÜ (Miniszerelnökség) - KH-EUTAF közös álláspontjaiban megfogalmazottakra, miszerint „Amennyiben az ajánlatkérő különböző pénzügyi mutatókat (például likviditási mutató) kíván a közbeszerzési eljárásban a pénzügyi-gazdasági alkalmasság körében vizsgálni, úgy az ellenőrzést végző szervek felhívják a figyelmét arra, hogy azt csak abban az esetben írhatja elő, ha az valóban szükséges a szerződés teljesítéséhez, összefüggésben van az adott beszerzés tárgyával és megalapozott következtetést lehet levonni belőle az ajánlattevő (részvételre jelentkező) pénzügyi-gazdasági alkalmasságára vonatkozóan. **Összességében tehát elmondható, hogy a különféle hasonló mutatók csak nagyon ritkán alkalmazhatóak jogszerűen. és alkalmazásuk általában nem javasolt.**”

Ezen álláspont az egységes Jogalkalmazás, továbbá a sikeres és jogszerű közbeszerzési eljárások számának növekedését elősegítés céljából került kiadásra.

Kérjük a Tisztelt Ajánlatkérőt, hogy a fent kifejtett álláspontokra tekintettel a Gazdasági, pénzügyi alkalmassági feltételek P.1. (P.1.1, P.1.2., P.1.3.) pontjában előírt követelményeket módosítani/törölni szíveskedjen.

Kérjük a Tisztelt Ajánlatkérőt, hogy a jogorvoslati eljárás elkerülése érdekében az előzetes vitarendezési kérelmünkben foglaltaknak helyt adni szíveskedjen!”

Ajánlatkérő az előzetes vitarendezési kérelemben foglaltakat az alábbi indokok alapján teljes terjedelmében elutasítja.

Ajánlatkérő az ajánlati felhívás III.2.2) gazdasági és pénzügyi alkalmasság minimum követelményei P.1. pontjában az alábbiakat írta elő:

„P.1. Alkalmatlan az ajánlattevő, ha

P.1.1. Az üzemi (üzleti) eredménye az utolsó három lezárt üzleti év bármelyikében negatív volt, valamint amennyiben a 310/2011 (XII.23.) Korm. rendelet 14. § (2) bekezdése alapján a később létrejött gazdasági szereplő működésének ideje alatt a közbeszerzés tárgyából származó (építőipari kivitelezési tevékenység) általános forgalmi adó nélkül számított árbevétele nem éri el összesen a nettó 1,2 milliárd Ft-ot.

P.1.2. Az utolsó három lezárt üzleti év bármelyikében a saját tőkéje kevesebb, mint a jegyzett tőke.

P.1.3. Az utolsó kettő lezárt üzleti év bármelyikében

- Saját tőkéje nem éri el az 1 milliárd Ft-ot és
- Tőkeerősségi mutatója (saját tőke/mérleg főösszeg) kisebb, mint 0,15 és
- Likviditás I = forgóeszköz-készletek/rövid lejáratú kötelezettségek mutatója kisebb, mint 1,0 és
- Likviditás II = forgóeszközök/rövid lejáratú kötelezettségek mutatója kisebb, mint 1,0 és
- Likviditás III = forgóeszközök/összes kötelezettségek mutatója kisebb, mint 1,0

P.2. Alkalmatlan az ajánlattevő (közös ajánlattevő), ha nyilatkozata alapján az eljárást megindító felhívás feladását megelőző három üzleti évben

- a teljes - általános forgalmi adó nélkül számított - árbevétele évenként nem érte el a nettó 1,2 milliárd Ft-ot,
- a közbeszerzés tárgyából (építőipari kivitelezési tevékenységből) származó - általános forgalmi adó nélkül számított árbevétele - évenként nem érte el a nettó 600 millió Ft-ot. Az előírt alkalmassági követelménynek közös ajánlattevők együttesen is megfelehetnek, illetve azon gazdasági és pénzügyi alkalmasság körébe eső követelményeknek, amelyek értelemszerűen kizárólag egyenként (P1) vonatkozathatóak a gazdasági szereplőkre, elegendő, ha közülük csak egy felel meg. A P.1.1. - P.1.3. alkalmassági minimumkövetelményeken belüli minden alszempontnak a közös ajánlattevők közül ugyanazon ajánlattevőnek kell megfelelnie.”

Kérelmező az álláspontja alátámasztására felhívja a Közbeszerzési Döntőbizottság D.623/14/2011. számú határozatában foglalt megállapításokat. Ezzel kapcsolatban Ajánlatkérő megjegyzi, hogy a hivatkozott közbeszerzési döntőbizottsági határozat alapjául szolgáló közbeszerzési eljárás nem paralel a jelen közbeszerzési eljárással. Jelen eljárásban a részajánlat tétel lehetősége a szolgáltatás oszthatatlansága miatt nem került, nem kerülhetett biztosításra. Az idézett határozatban a Közbeszerzési Döntőbizottság a gazdasági és pénzügyi alkalmassági követelményeket azért nyilvánította túlzó és ezért versenyszűkítő előírásnak, mert az a meglehetősen eltérő becsült értékű részekre egyként vonatkozott.

Kérelmező idéz a Közbeszerzési Döntőbizottság D.572/7/2004. számú határozatából is, amely – fent hivatkozott közbeszerzési döntőbizottsági határozathoz hasonlóan – egyébként elvi érveléssel mondja ki, hogy önmagában a mutató szám alkalmassági minimumkövetelményként való meghatározása nem eredményez jogellenességet. Rávilágít arra, hogy a mutató szám megállapításánál ajánlatkérőnek nagyon körültekintően kell eljárnia, hogy betartsa a

teljesítéshez ténylegesen szükséges feltételek mértékét. Ajánlatkérő a gazdasági és pénzügyi minimumkövetelményeket az eljárás becsült értékére messzemenő figyelemmel határozta meg.

Ajánlatkérő az ajánlati felhívás III.2.2. P.1.2 alpontjában előírt alkalmassági minimumkövetelményt a Kbt. 55. § (3) bekezdésére tekintettel, a beszerzés tárgyával összhangban, a közbeszerzési eljárás becsült értékére figyelemmel, továbbá a szerződés teljesítéséhez szükséges mértékben határozta meg és írta elő. Amennyiben veszteség miatt csökken a saját tőke, a veszteségek egymást követő üzleti években nem kigazdálkodhatóak, illetve a társaságot fizetéképtelenség fenyegeti, a vagyona a tartozásait nem fedezi. A kivitelezés rövid határideje miatt indokolt, hogy a kivitelezést végző vállalkozó pénzügyi, gazdasági szempontból is képes legyen a munkák elvégzésére.

Az ajánlati felhívás III.2.2. P.1.3 alpontjában előírt alkalmassági minimumkövetelménnyel kapcsolatban Ajánlatkérő a következőket kívánja megemlíteni. A tőkeerősség mérőszáma azt fejezi ki, hogy az összes forráson belül milyen arányt képvisel a saját tőke. Ebből a mutatóból lehet elsősorban a vállalkozás vagyoni helyzetére, a vállalkozásban rejlő pénzügyi kockázatokra következtetni, továbbá arra, hogy hitelfelvételi lehetőségeit mennyire merítette ki, illetve forrásait mennyiben finanszírozza saját tőkéből. Kedvezőnek a mutató növekedése tekinthető, de kötelezettségei (hitelek, szállítói tartozások, stb.) szinte minden vállalkozásnak vannak, így 100 százalékos, vagy azt közelítő érték nehezen képzelhető el. A szakirodalomban általános vélemény szerint 35% alatti mutató akár súlyos gazdálkodási problémát is jelezhet. A tőkeerősségi mutató tájékoztatást ad a gazdálkodó szervezet pénzügyi, gazdasági helyzetéről, annak mértékéből következtetés vonható le, különösen, mint jelen esetben az előfinanszírozást igénylő beszerzések megvalósításakor. Előzőekre tekintettel a mutató a beszerzés tárgyához igazodóan, a szerződés teljesítéséhez szükséges mértékben került meghatározásra, tekintettel arra is, hogy jelen beszerzés esetében az előleg biztosítása mellett (ellenére) a részszámlákhoz kapcsolódó műszaki tartalom megvalósításával összefüggésben jelentős előfinanszírozásra van szükség a Vállalkozó részéről a teljes vállalkozói díjra vetítetten.

A likviditás alapfeltétele az esedékes kötelezettségek fedezetéül szolgáló eszközök mobilizálhatósága. A likviditási helyzet értékelése a likvid (egy éven belül pénzzé tehető) eszközöknek és a rövid lejáratú (egy éven belül esedékessé váló) illetőleg az összes kötelezettségeknek az összehasonlítását jelenti. A likviditási mutató képzési módjaként meghatározott forgóeszköz/rövidlejáratú kötelezettség hányadosa a legáltalánosabb formájú likviditási mutató, amely azt mutatja meg, hogy az összes forgóeszköz milyen mértékben fedezi az egy éven belül esedékes (rövidlejáratú) illetőleg az összes kötelezettségeket. A vállalkozás általában akkor minősül fizetőképessé, ha a mutató értéke az elvárt mértékben meghaladja az egyet. Könyvvizsgálói szakértői vélemények szerint minél magasabb a mutató értéke, annál stabilabbnak, kiegyensúlyozottabbnak ítéltető a vállalkozás. Az 1,6 - 1,8 körüli értékek már olyan nagyságúak, hogy aggályok nélkül elfogadhatóak. Az építőipari ágazatban e mutató elfogadható mértéke az iparág sajátosságai miatt ennél jóval alacsonyabb, az 1,3 értéket tekintti a szakma elfogadható mértékűnek. Előzőekre tekintettel a mutató a beszerzés tárgyához igazodóan, a szerződés teljesítéséhez szükséges mértékben került meghatározásra.

Ajánlatkérő álláspontja szerint az ajánlati felhívás II.2.2 pontjában előírt mértékű gazdasági és pénzügyi alkalmassági minimumkövetelmények egyenként és összességében is helytállóak, igazodnak a közbeszerzési eljárás becsült értékéhez, a beruházás nagyságrendjéhez, ezért a

Kbt. 55. § (3) bekezdésében megfogalmazott jogalkotói elvárásoknak teljes körűen megfelelnek.

Jelen közbeszerzési eljárás kapcsán nem lehet figyelmen kívül hagyni azt a tényt, hogy a jelen közcélú beruházás teljesítéséhez a majdani nyertes ajánlattevőnek jelentős erőforrásokat kell megmozgatnia, ebből következően a szerződés teljesítésére ténylegesen olyan Vállalkozó lesz alkalmas, **aki összességében rendelkezik a jelen beszerzés tárgyához igazodó gazdasági és pénzügyi mutatókkal.**

A törvényben meghatározott alkalmassági követelményrendszer célja, hogy Ajánlatkérő a konkrét beszerzés tárgyának jellegétől, **nagyságrendjétől és rendeltetésétől** függően meggyőződjön arról, hogy a szerződéses kötelezettségeket a közbeszerzési eljárás résztvevői közül, mely szervezetek képesek teljesíteni. Előbbiek okán az alkalmassági előírás Ajánlatkérő általi módon és értékben történő rögzítése megfelel a Kbt. 55. § (3) bekezdésében előírtaknak, jogszabályt nem sért és megfelel a jelenlegi joggyakorlatnak is.

Fentiekén túl tájékoztatni kívánjuk Önöket, hogy a jelen közbeszerzési eljárás a megindítását megelőzően a 46/2011. (III. 25.) Korm. rendelet szerinti ellenőrzésen esett át. E körben a közbeszerzési eljárást indítását és a közbeszerzési eljárás feltételeit és előírásait a 46/2011. (III. 25.) Korm. rendelet szerint a Miniszterelnökség hagyta jóvá.

Ajánlatkérő a Kérelmező előzetes vitarendezési kérelmében foglaltakkal összefüggő álláspontjáról a Kbt. 79. § (3) bekezdésében foglaltak szerint az összes érdekelt gazdasági szereplőt tájékoztatja.

Kérjük jelen válaszunkban foglaltak megfelelő figyelembevételét.

Budapest, 2014. december 22.

Tisztelettel:



Dr. Medvigy Mihály
vezérigazgató

BMSK Beruházási, Műszaki Fejlesztési,
Sportüzemeltetési és Közbeszerzési Zrt.

1146 Budapest, Istvánmezei út 1-3.

Adószám: 12464780-2-51

5.