KÖZBESZERZÉSEK TANÁCSA
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG
1024 Budapest, Margit krt. 85.
1525 Pf.: 166.
Tel.: 06-1/336-7776, fax: 06-1/336-7778
E-mail: dontobizottsag@kt.hu

Ikt.sz.:D.769/9/2011.

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

H A T Á R O Z A T –ot.

A Döntőbizottság a ***Fornax Zrt.*** (1123 Budapest, Táltos u. 1., képviseli: Dr. Dudás Gábor Ügyvédi Iroda, ügyintéző: Dr. Dudás Gábor ügyvéd, 1011 Budapest, Iskola u. 38-42. A ép. I/6., a továbbiakban: kérelmező) által az ***ÁVNY - Állami Vagyonnyilvántartási Kft.*** (1133 Budapest, Pozsonyi út 56., képviseli: Szabó & Szomor Ügyvédi Iroda, ügyintéző: Dr. Sz. Szabó Sándor ügyvéd, 1065 Budapest, Bajcsy-Zsilinszky út 55. III/1., a továbbiakban: ajánlatkérő) *„Vállalkozási szerződés a Magyar Nemzeti Vagyonkezelő Zrt. működését támogató létesítménygazdálkodási rendszer (Facility Management) rendszer tervezésére, szállítására, implementációjára, integrációjára, bevezetésére, a bevezetés projektvezetésére, oktatására, valamint támogatási szolgáltatás nyújtására az éles indulástól számított 36 havi időtartamra, továbbá opcionálisan a rendszer működéséhez szükséges hardverelemek szállítására”* tárgyú közbeszerzési eljárása ellen benyújtott jogorvoslati kérelemnek ***helyt ad*** és ***megállapítja***, hogy ***ajánlatkérő megsértette*** a közbeszerzésekről szóló 2003. évi CXXIX. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 114. § (1) bekezdés e) és f) pontjára tekintettel a Kbt. 111. § (3) bekezdését.

A Döntőbizottság ajánlatkérő kérelmező részvételi jelentkezését érvénytelenné nyilvánító döntését és a közbeszerzési eljárásban azt követően hozott valamennyi döntését ***megsemmisíti.***

A Döntőbizottság kötelezi ajánlatkérőt, hogy 150.000.-Ft, azaz százötvenezer forint igazgatási szolgáltatási díjat fizessen meg kérelmező számára a határozat kézbesítésétől számított 15 napon belül.

Ezt meghaladóan a jogorvoslati eljárás során felmerült költségeiket a felek maguk viselik.

A határozat ellen fellebbezésnek, újrafelvételi eljárásnak nincs helye. A határozat bírósági felülvizsgálatát annak kézbesítésétől számított 15 napon belül keresettel a felperes belföldi székhelye (lakóhelye) szerint illetékes megyei/Fővárosi Bíróságtól lehet kérni. A keresetlevelet az illetékes bírósághoz címezve, de a Döntőbizottságnál kell benyújtani. Tárgyalás tartását a felperes a keresetlevélben kérheti. A keresetlevél benyújtásának a határozat végrehajtására nincs halasztó hatálya.

I N D O K O L Á S

A Döntőbizottság a közbeszerzési és jogorvoslati eljárás során keletkezett iratok, a kérelmező jogorvoslati kérelme, az ajánlatkérő érdemi észrevétele és a felek nyilatkozatai alapján az alábbi tényállást állapította meg.

Ajánlatkérő a 2011. július 25. napján feladott és az Európai Unió Hivatalos Lapjában 2011. július 30. napján 2011/S 145-241139 szám alatt közzétett részvételi felhívásával a Kbt. IV. fejezete szerinti tárgyalásos közbeszerzési eljárást indított a rendelkező részben meghatározott szolgáltatás tárgyában.

Ajánlatkérő a felhívás II.1.8) pontjában nem biztosította a részekre ajánlattétel lehetőségét.

A felhívás II.2.1) pontjában ajánlatkérő az alábbiak szerint határozta meg a teljes mennyiség adatait:
„A Magyar Nemzeti Vagyonkezelő Zrt. működését támogató létesítménygazdálkodási (Facility Management) rendszer tervezése, szállítása, implementációja, integrációja, bevezetése, a bevezetés projektvezetése, oktatása, valamint támogatási szolgáltatás nyújtása az éles indulástól számított 36 havi időtartamra, továbbá opcionálisan a rendszer működéséhez szükséges hardverelemek szállítása a részvételi és az ajánlattételi dokumentációban részletezettek szerint.
A létesítménygazdálkodási (Facility Management) rendszer megvalósítandó rendszerkomponensei:
1) Ingatlan törzsadatkezelés, törzsadat szinkronizáció;
2) Ingatlan nyilvántartás:
— Saját és bérelt ingatlanok teljes körű nyilvántartása,
— Költségek nyilvántartása.
3) Ingatlan hasznosítás:
— Ingatlan bérbeadás,
— Ingatlan hasznosítás kontrolling.
4) Ingatlan üzemeltetés:
— Karbantartási feladatok,
— Ingatlan ellenőrzések támogatása.

5) Ingatlanokra vonatkozó lekérdezések:
— Ingatlan hasznosítással kapcsolatos lekérdezések,
— Bérelt ingatlanok nyilvántartása.
6) Rendszeradminisztráció.
A rendszer legyen képes legalább 100 felhasználó kiszolgálására.
A rendszer legyen képes megközelítőleg 2 500 objektum és kapcsolódó adatainak nyilvántartására, valamint ezek adminisztrációjára, ügyviteli feladatok ellátására.
Opcióként megajánlott hardverelemekkel szembeni elvárás:
A rendszer optimális (azaz felhasználói oldalról nem több mint 3 másodperc válaszidőt generáló) működését biztosítsák."

Ajánlatkérő a felhívás II.3) pontjában a szerződés befejezésének időpontját 2015. december 31. napjában határozta meg.

Ajánlatkérő a felhívásában meghatározta a részvételi feltételeket és alkalmassági követelményrendszerét.

A felhívás III.2.3) pontja – egyebek mellett – az alábbiakat tartalmazta:
„Műszaki, illetve szakmai alkalmasság
Az alkalmasság megítéléséhez szükséges adatok és a megkövetelt igazolási mód:
A részvételre jelentkezőnek, közös részvételi jelentkezés esetén valamennyi konzorciumi tagnak, illetőleg a közbeszerzés értékének 10 %-át meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozónak részvételi jelentkezéséhez csatolnia kell:
M/2. A Kbt. 67. § (3) bekezdés d) pontja alapján a teljesítésbe bevonni kívánt szakemberek tekintetében csatolni kell a szakemberek megnevezését és bemutatását tartalmazó, a részvételre jelentkező, illetőleg a közbeszerzés értékének 10 százalékát meghaladó mértékben bevonni kívánt alvállalkozó által cégszerűen aláírt nyilatkozatot, valamint a teljesítésbe bevonni kívánt szakemberek aláírt szakmai önéletrajzát.
A nyilatkozatban minimálisan az alábbiakat kell megjelölni:
— az adott szakember nevét, képzettségét, végzettségét, az általa megszerzett gyakorlat időtartamát.
A szakmai önéletrajzban minimálisan az alábbiakat kell megjelölni:
— név, képzettség, végzettség, minősítés, szakmai tapasztalat, illetve a szakmai gyakorlat időtartamának pontos ismertetése, nyelvismeret.
A szakmai önéletrajzhoz mellékelni kell a képzettséget, végzettséget, minősítést igazoló okirat(ok)at, igazolás(ok)at (különös tekintettel az egyetemi vagy főiskolai diploma oklevél) egyszerű másolatban.

Ajánlatkérő felhívja a figyelmet, hogy a részvételre jelentkező a Kbt. 69. § (8) bekezdése alapján az ajánlatkérő által előírt műszaki, illetőleg szakmai alkalmassági feltételeknek a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozóval együtt is megfelelhet. Ebben az esetben a részvételre jelentkezésnek tartalmaznia kell ezen - a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt - alvállalkozó nevét, címét (Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozat), továbbá a részvételre jelentkező alkalmasságának igazolásához szükséges igazolásokat, nyilatkozatokat is.
Ajánlatkérő felhívja a részvételre jelentkezők figyelmét, hogy az M/2 alkalmassági követelménynek történő megfelelés során is figyelemmel kell lenni a Kbt. 4. § 2. pontjában rögzített alvállalkozói fogalom meghatározására és a Kbt. 69. § (8) bekezdésére.
Az alkalmasság minimumkövetelménye(i)
Alkalmatlan a részvételre jelentkező, közös részvételi jelentkezés esetén valamennyi konzorciumi tag, illetőleg a közbeszerzés értékének 10 %-át meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozó:
M/2. ha a részvételre jelentkező (konzorciumi tag) és a közbeszerzés értékének 10 %-át meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozó együttesen nem rendelkezik a teljesítésbe bevonni kívánt szakemberekkel:
- 1 fő államilag elismert felsőfokú, egyetemi vagy főiskolai végzettségű, projektvezető, aki anyanyelvi szinten beszél magyarul és projektmenedzsment területén legalább 5 éves szakmai tapasztalattal rendelkezik,
- 1 fő államilag elismert felsőfokú, egyetemi vagy főiskolai végzettségű rendszerszervező, aki anyanyelvi szinten beszél magyarul és projektmenedzsment területén legalább 3 éves Facility Management rendszer bevezetési területen szerzett szakmai tapasztalattal rendelkezik.
- 1 fő államilag elismert felsőfokú, egyetemi vagy főiskolai végzettségű szoftverfejlesztő, aki anyanyelvi szinten beszél magyarul és projektmenedzsment területén legalább 3 éves Facility Management rendszer bevezetési területen szerzett szakmai tapasztalattal rendelkezik.
Ajánlatkérő a megjelölt szakember(ek) tekintetében nem fogadja el azt, amennyiben a részvételre jelentkező ugyanazon szakembert több minimumkövetelménynek való megfelelésre is igénybe veszi. Az alkalmassági feltételeknek történő megfeleléshez egy szakember csak egy pozícióra jelölhető, összesen tehát 3 különböző szakember bemutatása szükséges (együttes megfelelés)."

A felhívás IV.2.1) pontja szerint a bírálati szempont az összességében legelőnyösebb ajánlat szempontja volt.

Ajánlatkérő a felhívás VI.3.1) pontjában a Kbt. 112. §-a szerint teljes körben biztosította a hiánypótlás lehetőségét.

A felhívás VI.3.5.e) pontjában ajánlatkérő előírta, hogy „a részvételi jelentkezésben lévő, minden - a részvételre jelentkező vagy alvállalkozó, vagy erőforrást nyújtó, vagy a Kbt. 69. § (8) bekezdés szerinti szervezet által készített - dokumentumot (nyilatkozatot) a végén alá kell írnia az adott gazdálkodó szervezetnél erre jogosult(ak)nak vagy olyan személynek, vagy személyeknek aki(k) erre a jogosult személy(ek)től írásos felhatalmazást kaptak."

A felhívás VI.3.6) pontja rögzítette, hogy az érvényes részvételi jelentkezés feltétele, hogy a részvételre jelentkező a részvételi jelentkezésében nyilatkozzon a Kbt. 71. § (1) bekezdésének a) - d) pontjaiban foglaltak vonatkozásában (nemleges nyilatkozat is szükséges), valamint a Kbt. 63. § (3) bekezdésében foglaltak vonatkozásában.

Ajánlatkérő a részvételi jelentkezési határidőt 2011. szeptember 1., a részvételi szakasz eredményhirdetésének időpontját 2011. szeptember 22. napjában határozta meg, a kiválasztott jelentkezők részére az ajánlattételi felhívást 2011. szeptember 29. napján tervezte megküldeni.

Ajánlatkérő részvételi dokumentációt készített, amely tartalmazta útmutatót a részvételre jelentkezők részére, a műszaki tájékoztatót és a nyilatkozat mintákat.

A dokumentáció 56. oldala tartalmazta a Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozat mintát.

A dokumentáció 63. oldalán szerepelt a „NYILATKOZAT a teljesítésbe bevonni kívánt szakemberek tekintetében" c. nyilatkozatminta, melynek a táblázat előtti szakasza a következőket tartalmazza:

Alulírott……(képviseli:…….)
mint részvételre jelentkező /közös jelentkező/ a közbeszerzés értékének 10 %-át meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozó/erőforrást nyújtó szervezet az alábbi szakembereket kívánom a szerződés teljesítésébe bevonni.
A táblázatban a szakemberek nevét, képzettségét, végzettségét és szakmai gyakorlatuk időtartamát kellett feltüntetni.
A nyilatkozatminta lábjegyzetében a következők szerepeltek:
„Ajánlatkérő felhívja a részvételre jelentkezők figyelmét, hogy az M/2 alkalmassági követelménynek történő megfelelés során is figyelemmel kell lenni a Kbt. 4. § 2. pontjában rögzített alvállalkozói fogalom meghatározására és a Kbt. 69. § (8) bekezdésére."

A részvételi határidőre részvételi jelentkezést nyújtott be a Nádor Rendszerház Kft. - a K-ÉP Stúdió Mérnöki Szolgáltató Bt. (közös részvételre jelentkezők), kérelmező, a FreeSoft Szoftverfejlesztő és Számítástechnikai Nyrt., a RacioNet

Számítástechnikai Kereskedelmi és Szolgáltató Zrt., a NESS Hungary Kft., az IDS Scheer Hungária Kft. -a vintoCON Informatikai Szolgáltató és Kereskedelmi Kft. (közös részvételre jelentkezők), a DATEN-KONTOR Számítástechnikai Fejlesztő és Szolgáltató Kft.

Kérelmező részvételi jelentkezésének 227-228. oldalán nyújtotta be a teljesítésbe bevonni kívánt szakemberek tekintetében tett nyilatkozatát, melyben három szakember neve, képzettsége, végzettsége és szakmai gyakorlatának időtartama szerepelt. A nyilatkozatot kérelmező vezérigazgatója írta alá. A részvételi jelentkezés 229. oldalán szereplő táblázat tartalmazta, hogy mely alkalmassági követelményre mely szakember került megjelölésre. A részvételi jelentkezés 230-240. oldalain nyújtotta be kérelmező a szakemberek önéletrajzait, okleveleik másolatait. Mindhárom szakember önéletrajza tartalmazta jelenlegi munkahelyük megnevezését is. A részvételi jelentkezés 248-249. oldala tartalmazta a kérelmező vezérigazgatója által aláírt Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozatot.
A nyilatkozat tartalmazta azon három, Kbt. 69. § (8) bekezdése szerinti szervezet nevét, címét azon szakemberek feltüntetésével, melyeket kérelmező az M/2. alkalmassági minimumkövetelménynek való megfelelés érdekében kívánt igénybe venni. Az e nyilatkozatában feltüntetett, Kbt. 69. § (8) bekezdése szerinti szervezetek azonosak voltak az egyes szakemberek önéletrajzaiban feltüntetett munkáltatókkal.

Ajánlatkérő 2011. szeptember 15-én értesítette a részvételre jelentkezőket, hogy a közbeszerzési eljárás részvételi szakaszának eredményhirdetését a Kbt. 117. § (2) bekezdése alapján 29 nappal elhalasztja. Az eredményhirdetés új időpontjaként 2011. október 21. napját határozta meg.

Ajánlatkérő 2011. szeptember 23-án hiánypótlási felhívást bocsátott ki, kérelmezőre vonatkozóan a hiánypótlási felhívás 2. pontja az alábbiakat tartalmazta:
„Kérjük, hogy - figyelemmel a részvételi jelentkezés 248. oldalán a Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozat tartalmára, az ott megjelölt gazdasági társaságokra - szíveskedjen benyújtani hiánypótlásként a részvételi felhívás III.2.3. pontjának M/2. alkalmassági követelményére vonatkozó, a közbeszerzés értékének 10%-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozók által a szerződés teljesítésébe bevonni kívánt szakemberek tekintetében tett nyilatkozatot. Felhívjuk T. Részvételre Jelentkező figyelmét arra, hogy a részvételi felhívás VI.3. pont 5 alpontjának e) bekezdésében szerepel, hogy a részvételi jelentkezésben lévő, minden - a részvételre jelentkező vagy alvállalkozó, vagy erőforrást nyújtó, vagy a Kbt. 69. § (8) bekezdés szerinti szervezet által készített - dokumentumot (nyilatkozatot) a végén alá kell írnia az adott gazdálkodó szervezetnél erre jogosult(ak)nak vagy

olyan személynek, vagy személyeknek aki(k) erre a jogosult személy(ek)től írásos felhatalmazást kaptak."
A hiánypótlási felhívás 4. pontjában egy szakember önéletrajzára vonatkozott, az adott pozícióhoz elvárt szakmai tapasztalat részletes bemutatását kérte ajánlatkérő.

Kérelmező a hiánypótlást részben teljesítette, a hiánypótlási felhívás 4. pontjában megjelölt szakember szakmai önéletrajzát benyújtotta. Kérelmező a 2. pontban megjelölt hiány tekintetében kifejtette, hogy „a Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozat elkészítése a részvételi felhívás és dokumentáció alapján csak és kizárólag a részvételre jelentkező tekintetében lehet releváns, ezért az a 10 % alatti alvállalkozó esetében nem értelmezhető. Erre tekintettel a részvételi felhívás VI. 3. pont 5. alpontjának e) bekezdés alkalmazása (azaz az adott nyilatkozat aláírásának szükségessége) a 10 % alatti alvállalkozó esetében nem merülhet fel, hiszen nem a 10 % alatti alvállalkozó készítette a részvételi jelentkezés 248-249. oldalán csatolt nyilatkozatot. Fentiekre tekintettel – álláspontunk szerint – a hiánypótlási felhívás e körben túlterjeszkedett a részvételi jelentkezés és dokumentáció által előírt követelményeken, ezért annak teljesítésére e vonatkozásban nem látunk módot."
Kérelmező kérte ajánlatkérőt, hogy a hiánypótlás keretében benyújtott dokumentumokat a fenti álláspontja tudomásul vételével vegye figyelembe.

Ajánlatkérő 2011. október 7-én az IDS Scheer Hungária Kft. - vintoCON Informatikai Szolgáltató és Kereskedelmi Kft. (közös részvételre jelentkezők) és kérelmező részvételi jelentkezését érvénytelenné nyilvánította.

Kérelmező részvételi jelentkezésének érvénytelenségét az alábbiakkal indokolta ajánlatkérő:
„Ajánlatkérő a részvételre jelentkezőt a megküldött hiánypótlási felhívásában felhívta, hogy - figyelemmel a Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozata tartalmára, az ott megjelölt gazdasági társaságokra - hiánypótlásként csatolja az M/2. alkalmassági követelményre vonatkozó, a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozók által a szerződés teljesítésébe bevonni kívánt szakemberek tekintetében tett nyilatkozatot, egyúttal felhívta részvételre jelentkező figyelmét a részvételi felhívás VI.3.5. pontjának e) bekezdésében szereplő előírásra, miszerint minden a Kbt. 69. § (8) bekezdés szerinti szervezet által készített dokumentumot (nyilatkozatot) a végén alá kell írnia az adott gazdálkodó szervezetnél erre jogosultnak vagy olyan személynek, aki erre írásos felhatalmazást kapott.
A részvételi felhívás III.2.3. pontjában ajánlatkérő külön is felhívta a részvételre jelentkezők figyelmét, hogy amennyiben a műszaki, szakmai alkalmassági feltételeknek a közbeszerzés értékének 10 %-át meg nem haladó mértékben

igénybe venni kívánt alvállalkozóval együtt kívánnak megfelelni, úgy a részvételi jelentkezésnek tartalmaznia kell, ezen alvállalkozók nevét, címét (Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozat) továbbá a részvételre jelentkező alkalmasságának igazolásához szükséges igazolásokat, nyilatkozatokat is.
A Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozatban megjelölt, az M/2. alkalmassági követelmény igazolására igénybe venni kívánt 10 % alatti alvállalkozók által tett nyilatkozatok hiányában nem állapítható meg, hogy a részvételi jelentkezésben megjelölt szakemberek milyen formában, milyen módon vesznek részt a teljesítésben, így ezen szakemberek az alkalmasság vizsgálatánál sem voltak figyelembe vehetőek.
Részvételre jelentkező az erre irányuló hiánypótlási felhívás ellenére sem csatolta hiánypótlás keretében a kért, 10 % alatti alvállalkozók által tett nyilatkozatokat.
A nyilatkozatok hiánya miatt a részvételre jelentkező részvételi jelentkezése a Kbt. 114. § (1) bekezdés e) és f) pontja alapján érvénytelen, mivel az a hiánypótlást követően sem felel meg a részvételi felhívásban rögzített követelményeknek, illetőleg a nyilatkozatok hiányában a részvételi jelentkezésben nevesített szakemberek a műszaki, szakmai alkalmasság vizsgálata körében figyelembe nem vehetőek, hiányukban pedig a részvételre jelentkező az M/2. szakmai alkalmassági követelményt nem teljesíti."

Ajánlatkérő 2011. október 19-én tájékoztatta a részvételre jelentkezőket, hogy a jogorvoslati eljárásra tekintettel közbeszerzési eljárását felfüggesztette.

Kérelmező 2011. október 13. napján nyújtott be jogorvoslati kérelmet ajánlatkérő részvételi jelentkezését érvénytelenné nyilvánító döntése ellen. Kérelmező kérte a jogsértés megtörténtének megállapítását, a kérelmező részvételi jelentkezését érvénytelenné nyilvánító döntés és az azt követő ajánlatkérői döntések megsemmisítését, továbbá ajánlatkérő kötelezését költségeinek megtérítésére.

Kérelmező tárgyalási nyilatkozatával pontosított jogorvoslati kérelmében előadta, hogy álláspontja szerint az ajánlatkérő döntése a Kbt. 112. § (3) bekezdésére is figyelemmel a 114. § (1) bekezdés e) és f) pontjait sérti.

Kérelmező ismertette a részvételi felhívás III.2.3. M/2. pontjában és VI.3.5. pontjának e) alpontjában szereplő előírásokat, utalt arra, hogy az utóbbi tartalmát tekintve lényegében megegyezik a Kbt. 69. § (8) bekezdése szerinti rendelkezéssel. Kérelmező álláspontja szerint a közbeszerzési eljárásban benyújtott részvételi jelentkezése az ajánlatkérői követelményeknek maradéktalanul megfelelt.

A részvételi felhívás fenti előírásaiból - ahogy azt a hiánypótlás során is jelezte az ajánlatkérő felé - nem vonható le olyan következtetés, amely alapján az M/2. alkalmassági követelménynek való megfelelés igazolása során, a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó alvállalkozóknak önállóan kellett volna a szakembereik tekintetében nyilatkozatot tenniük.

A részvételi felhívás III.2.3. M/2. pontjában az ajánlatkérő az „illetőleg" kifejezést használta, amely úgy értelmezhető, hogy a közbeszerzés értékének tíz %-át meghaladó mértékben bevonni kívánt alvállalkozók szakemberei tekintetében az önéletrajz mellett megkövetelt nyilatkozatot a részvételre jelentkező és a 10 % feletti alvállalkozó egyaránt jogosult megtenni. A felhívás ezen pontja kizárólag a részvételre jelentkező és a közbeszerzés értékének tíz %-át meghaladó mértékben bevonni kívánt alvállalkozók nyilatkozattételi kötelezettségéről rendelkezik, a közbeszerzés értékének tíz %-át nem meghaladó alvállalkozókra előírást nem fogalmaz meg. A felhívás III.2.3. pontjában „az alkalmasság megítéléséhez szükséges adatok és a megkövetelt igazolási mód" c. rész utolsó két bekezdése pedig lényegében azt tartalmazza, hogy amennyiben a részvételre jelentkező az alkalmasság igazolására a közbeszerzés értékének tíz %-át nem meghaladó mértékben alvállalkozót von be, úgy az alvállalkozó esetében is csatolni kell az alkalmasság megítéléséhez szükséges nyilatkozatokat és igazolásokat. Ezen szövegrész sem rendelkezik azonban kifejezetten arról, hogy az M/2. pont kapcsán előírt nyilatkozatot ebben az esetben a közbeszerzés értékének tíz %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozónak kell megtennie, a nyilatkozat megtételére a részvételre jelentkező saját maga volt köteles.

Kérelmező értelmezését támasztja alá a részvételi dokumentáció 63. oldalán található, a „NYILATKOZAT a teljesítés be bevonni kívánt szakemberek tekintetében" c. nyilatkozatminta is, amely az első bekezdésben pontosan felsorolja a nyilatkozat megtételére kötelezetteket, és ezek között nem szerepelnek a 10 %-ot nem meghaladó alvállalkozók.
A részvételi felhívás VI.3.5. pontjának e) bekezdése azt írta elő, hogy a 10 %-ot nem meghaladó alvállalkozóknak a saját maguk által készített nyilatkozatokat kell aláírniuk, nincs ilyen kötelezettségük azonban a nem általuk készített, de rájuk vonatkoztatható nyilatkozatok tekintetében. Az M/2. alkalmassági követelmény körében a részvételre jelentkezőknek (esetlegesen a 10 % feletti alvállalkozóknak) kellett nyilatkozniuk.

Kérelmező hivatkozott arra is, hogy amennyiben a Döntőbizottság arra következtetésre jutna, hogy a felhívásnak adható az ajánlatkérő döntése szerinti értelmezés, úgy álláspontja szerint a felhívás fenti rendelkezéseit legalábbis nem egyértelműnek kell tekinteni. A korábbi következetes közbeszerzési joggyakorlat szerint (pl. D. 701/11/2006. sz. határozat) pedig a felhívás nem

egyértelmű rendelkezései alapján jogszerűen nincs lehetőség valamely jelentkezés érvénytelenné nyilvánítására.
Kérelmező álláspontja szerint nem helytálló ajánlatkérő azon hivatkozása sem, mely szerint az alvállalkozó nyilatkozatának hiányában nem azonosítható, hogy a megjelölt szakemberek milyen formában, milyen módon vesznek részt a teljesítésben, mivel a kérelmező részvételi jelentkezéséből a Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozatok, a megjelölt szakemberek önéletrajzai, valamint a kérelmező által tett, a 3. pont szerinti nyilatkozat alapján egyértelműen azonosítható, hogy mely szakembert melyik 10 % alatti alvállalkozó foglalkoztatja.

Kérelmező álláspontja szerint alaptalan az ajánlatkérő részéről az érvénytelenség körében a Kbt. 114. § (1) bekezdés e) pontjára történt hivatkozás is, mivel az ajánlatkérő kizárólag a kérelmező alkalmasságát nem érintő, formai kifogást jelölt meg kérelmező részvételi jelentkezése érvénytelenségének indokaként.
Kérelmező álláspontja szerint ajánlatkérő jogsértően nyilvánította a Kbt. 114. § (1) bekezdés e) és f) pontja alapján részvételi jelentkezését érvénytelenné, a részvételi jelentkezés a hiánypótlást követően maradéktalanul megfelelt a részvételi felhívás és dokumentáció előírásainak.

Ajánlatkérő az alaptalan jogorvoslati kérelem elutasítását kérte.

Ajánlatkérő előadta, hogy hiánypótlási felhívásának 2. pontja tartalmazta kérelmező arra történő felhívását, hogy - figyelemmel a részvételi jelentkezés 248. oldalán, a Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozat tartalmára, az ott megjelölt gazdasági társaságokra - hiánypótlásként csatolja a részvételi felhívás III.2.3. pontjának M/2. alkalmassági követelményre vonatkozó, a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozók által a szerződés teljesítésébe bevonni kívánt szakemberek tekintetében tett nyilatkozatot. Ajánlatkérő ezen hiánypótlási felhívással kapcsolatban felhívta még kérelmező figyelmét a részvételi felhívás VI.3. pont 5. alpontjának e) bekezdésében szereplő azon előírásra - miszerint a részvételi jelentkezésben lévő minden, a Kbt. 69. § (8) bekezdés szerinti szervezet által készített - dokumentumot (nyilatkozatot) a végén alá kell írnia az adott gazdálkodó szervezetnél erre jogosultnak. Kérelmező 2011. szeptember 30. napján kelt hiánypótlása 3-4. oldalain ajánlatkérő hiánypótlásában akként nyilatkozott, hogy álláspontja szerint az ajánlatkérő által kért nyilatkozat szükségessége a 10 % alatti alvállalkozó esetében nem merülhet fel, így a hiánypótlási felhívás e körben túlterjeszkedett a részvételi jelentkezés és dokumentáció által előírt követelményeken, ezért annak teljesítésére nem lát módot.

Ajánlatkérő álláspontja szerint jogszerűen nyilvánította kérelmező részvételi jelentkezését érvénytelenné a Kbt. 114. § (1) bekezdés e) és f) pontja alapján.
A Kbt. 67. § (3) bekezdése d) pontja alapján az ajánlattevőnek és a közbeszerzés értékének 10 %-át meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozójának a szerződés teljesítéséhez szükséges műszaki, illetőleg szakmai alkalmassága szolgáltatás megrendelése esetében igazolható, azoknak a szakembereknek (szervezeteknek), illetőleg vezetőknek a megnevezésével, képzettségük ismertetésével, akiket be kíván vonni a teljesítésbe.

A Kbt. 69. § (8) bekezdése értelmében többek között ezen alkalmassági követelménynek az ajánlattevő a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozóval együtt is megfelelhet. Ebben az esetben az ajánlatnak tartalmaznia kell ezen - a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt - alvállalkozó nevét, címét, továbbá az ajánlattevő alkalmasságának igazolásához szükséges - a Kbt. 67. § (1)-(3) bekezdése szerinti - igazolásokat, nyilatkozatokat is.
A fentiek alapján ajánlatkérő álláspontja szerint egyértelmű, hogy abban az esetben, ha ajánlattevő az alkalmassági követelménynek a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozóval együtt kíván megfelelni, úgy a Kbt. 67. § (3) bekezdés szerinti igazolásokat, nyilatkozatokat nem ajánlattevőnek, vagy a közbeszerzés értékének 10 %-át meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozójának kell megtennie, hanem az alkalmassági követelmény teljesítéséhez igénybe venni kívánt 10 % alatti alvállalkozónak.
Ajánlatkérő részvételi felhívása és dokumentációja a hivatkozott törvényi rendelkezésektől eltérő rendelkezést nem tartalmazott, lényegében annak rendelkezéseit ismételte meg, így kérelmezőnek mind a vonatkozó jogszabályok, mind pedig az ajánlatkérői előírások alapján csatolnia kellett volna az M/2. alkalmassági követelmény igazolása körében a szakembereket rendelkezésre bocsátó 10 % alatti alvállalkozók nyilatkozatát. Ajánlatkérő álláspontja szerint sem a részvételi felhívás, sem a részvételi dokumentáció és annak mellékletei nem értelmezhetőek oly módon, hogy azok a hivatkozott jogszabályi kötelezettség alól felmentést biztosítottak volna a részvételre jelentkezők számára.
Ajánlatkérő hivatkozott a kérelmező által megjelölt, a részvételi dokumentáció 63. oldalán található nyilatkozat mintára, amelyben - bár a fejlécben található szöveg valóban nem tartalmazza a 10 %-ot meg nem haladó alvállalkozó kitételt - ajánlatkérő külön is felhívja a részvételre jelentkezők figyelmét a Kbt. 69. § (8) bekezdésére. Ajánlatkérő megítélése szerint ezen figyelemfelhívás egy nyilatkozatmintán nem értelmezhető másként, minthogy ajánlatkérő a nyilatkozatot a szakembert ténylegesen rendelkezésre bocsátó szervezettől várja el, legyen az akár a részvételre jelentkező, akár a közbeszerzés értékének 10 %-

át meghaladó, vagy a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozó.
Ajánlatkérő álláspontja szerint a 2011. szeptember 23. napján megküldött hiánypótlási felhívása egyértelműen fogalmazott az ajánlatkérői elvárások tekintetében az M/2 alkalmassági követelmény igazolása és a csatolandó nyilatkozat vonatkozásában. Kérelmező ezen egyértelmű ajánlatkérői hiánypótlási felhívásnak nem tett eleget, ugyanakkor a hiánypótlási felhívást, az abban foglalt ajánlatkérői előírásokat a jogvesztő határidőn belül sem előzetes vitarendezési kérelemmel, sem jogorvoslati kérelemmel nem vitatta, így ajánlatkérő ezen rendelkezését elfogadta.
Ajánlatkérő álláspontja szerint kérelmező részvételi jelentkezésének az elvárt nyilatkozatok hiánya miatti érvénytelenné nyilvánítását a hiánypótlási felhívás vonatkozó részének vitatása hiányában alappal nem vitathatja, az mindenképpen jogszerűnek tekintendő.

Ajánlatkérő álláspontját támasztja alá a Döntőbizottság D.1004/11/2010. számú határozata, melynek indokolása egyértelműen rögzítette, hogy a benyújtott ajánlatból megállapíthatónak kell lennie, hogy egy adott szakember milyen jogviszony keretében igazol alkalmasságot, vesz részt a szerződés teljesítésében. Ennek megfelelően egyrészt - a Kbt. 71. § (1) bekezdés a)-d) pontjai alapján - ajánlattevőnek egyértelműen közölnie kell, hogy az alkalmasságot 10 % alatti, 10 % feletti alvállalkozóval, vagy vele munkaviszonyban, egyéb foglalkoztatási jogviszonyban álló szakemberrel kívánja igazolni. Másrészt amennyiben az ajánlatból az tűnik ki, hogy nem alvállalkozóként működik közre az érintett szakember, úgy ellenőrizni kell, hogy valóban munkaviszony alapján történik-e az adott szakember részvétele a teljesítésben. Ennek ellenőrzése az ezt alátámasztó, mindkét fél (munkaadó, munkavállaló) részéről tett egyértelmű nyilatkozat, közlés alapján történhet.

Ajánlatkérő álláspontja szerint ez az elvárt nyilatkozat teljesülhet egyrészt a szakember által aláírt önéletrajzzal, melyben megjelöli munkahelyét, másrészt - a dokumentáció részét képező minta szerinti - a teljesítésbe bevonni kívánt szakember tekintetében tett és aláírt nyilatkozattal a szakembert foglalkoztató részvételre jelentkező, alvállalkozója vagy erőforrást nyújtó szervezet részéről.
Kérelmező a hiánypótlási felhívás ellenére sem csatolta az érintett szakembereket a teljesítésbe bevonni kívánó 10 % alatti alvállalkozók által tett nyilatkozatokat, ajánlatkérő számára nem vált lehetővé annak megállapítása, hogy a megjelölt szakemberek milyen jogviszony keretében igazolják az alkalmasságot, miként vesznek részt a szerződés teljesítésében. Ennek hiányában ajánlatkérő az érintett szakembereket a kérelmező alkalmasságának vizsgálata körében nem vehette figyelembe, így a Kbt. 114. § (1) bekezdés f) pontja mellett - amely a nyilatkozatok hiánya miatt jelent érvénytelenségi okot - a kérelmező részvételi jelentkezése a Kbt. 114. § (1) bekezdés e) pontja alapján

is érvénytelen, mivel az M/2 alkalmassági követelménynek való megfelelést sem igazolta.

A ***Döntőbizottság*** az alábbi indokok alapján megállapította, hogy a jogorvoslati kérelem alapos.

Ajánlatkérő a Kbt. IV. fejezete szerinti tárgyalásos közbeszerzési eljárást indított és folytat. A részvételi felhívás feladásának napja 2011. július 25. napja, így az e napon hatályos törvényi rendelkezések alapján kellett megítélnie a Döntőbizottságnak a közbeszerzési eljárás jogszerűségét.

A Döntőbizottságnak abban a kérdésben kellett állást foglalnia, hogy ajánlatkérő jogszerűen nyilvánította-e érvénytelenné kérelmező részvételi jelentkezését.

A Kbt. 126. §-a szerint a tárgyalásos eljárásra a nyílt eljárás szabályait, illetőleg a hirdetmény közzétételével induló tárgyalásos eljárás esetében a két szakaszból álló eljárás szabályait is - a 6. cím rendelkezései szerinti eltérésekkel - kell megfelelően alkalmazni.

A Kbt. 104. § (1), (3) és (4) bekezdése szerint.
„(1) A részvételre jelentkezésre a 70. § (1) bekezdését, valamint a 70. § (4)-(8) bekezdését, továbbá a 70/A. §-t kell megfelelően alkalmazni, a 70. § (8) bekezdését és a 70/A. § (3) bekezdését a 110. § (3) bekezdése szerinti adatokra vonatkozóan kell alkalmazni.
(3) A jelentkező köteles továbbá - a részvételi felhívásban előírt módon - igazolni a szerződés teljesítéséhez szükséges pénzügyi és gazdasági, valamint műszaki, illetőleg szakmai alkalmasságát, és az erre vonatkozó igazolásokat a részvételi jelentkezésben kell megadnia.
(4) A 71. §-t a részvételi jelentkezés és a részvételre jelentkező tekintetében megfelelően alkalmazni kell.”

A Kbt. 111. § (1) - (3) bekezdése szerint:
„(1) A részvételi jelentkezések elbírálása során az ajánlatkérőnek meg kell vizsgálnia, hogy a jelentkezések megfelelnek-e a részvételi felhívásban, illetőleg a részvételi dokumentációban, valamint a jogszabályokban meghatározott feltételeknek.
(2) A részvételi felhívásban előírtaknak megfelelően kell megítélni a részvételre jelentkező, valamint - ha ezt az ajánlatkérő előírta - a közbeszerzés értékének tíz százalékát meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozó szerződés teljesítésére való alkalmasságát vagy alkalmatlanságát. Ennek során az igazolások eredetiségét, illetőleg a hiteles másolatok megfelelőségét is ellenőrizni lehet.

(3) Az ajánlatkérő köteles megállapítani, hogy mely részvételi jelentkezések érvénytelenek, illetőleg van-e olyan részvételre jelentkező, akit az eljárásból ki kell zárni."

A Kbt. 114. § (1) bekezdés e) és f) pontja szerint a részvételi jelentkezés érvénytelen, ha
e) a részvételre jelentkező, illetőleg a közbeszerzés értékének tíz százalékát meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozója nem felel meg a szerződés teljesítéséhez szükséges alkalmassági követelményeknek;
f) egyéb módon nem felel meg a részvételi felhívásban, illetőleg a részvételi dokumentációban, valamint a jogszabályokban meghatározott feltételeknek, kivéve a 70/A. § (1) bekezdés a)-d) pontjainak vagy a 70/A. § (2) bekezdés a), b) pontjainak, illetve a részvételi jelentkezés csomagolásával kapcsolatban a 109. § (1) bekezdésének való meg nem felelést, illetőleg a részvételi felhívásban vagy dokumentációban mindezekkel kapcsolatban előírtaknak való meg nem felelést.

A Kbt. 69. § (2), (5) és (8) bekezdése szerint:
„(2) Az ajánlati felhívásban meg kell határozni, hogy mind a 66. §-ban, mind a 67. §-ban foglaltakkal összefüggő mely körülmények megléte, illetőleg hiánya vagy azok milyen mértékű fogyatékossága zárja ki, hogy az ajánlatkérő az ajánlattevőt, illetőleg a közbeszerzés értékének tíz százalékát meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozót alkalmasnak minősítse a szerződés teljesítésére.
(5) Az ajánlattevő és a közbeszerzés értékének tíz százalékát meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozó a 66. § (1) bekezdésének a) és b) pontja szerint igazolható alkalmassági minimum követelményeknek önállóan kötelesek megfelelni, ha az ajánlatkérő ezek (valamelyikét) a közbeszerzés értékének tíz százalékát meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozó tekintetében is - akár az ajánlattevővel azonos mértékben, akár enyhébb követelményt meghatározva - alkalmassági minimum követelményként előírta az ajánlati felhívásban.
(8) Az (5) bekezdésen kívüli alkalmassági minimum követelményeknek az ajánlattevő a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozóval együtt is megfelelhet. Ebben az esetben az ajánlatnak tartalmaznia kell ezen - a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt - alvállalkozó nevét, címét, továbbá az ajánlattevő alkalmasságának igazolásához szükséges - a 66. § (1) bekezdés c)-e) pontjai, illetőleg a 67. § (1)-(3) bekezdése szerinti - igazolásokat, nyilatkozatokat is."

A Kbt. 70. § (1) bekezdése szerint az ajánlattevőnek az ajánlati felhívásban és a dokumentációban meghatározott tartalmi, és a 70/A. § (1)-(3) bekezdései szerinti formai követelményeknek megfelelően kell ajánlatát elkészítenie és benyújtania. Az ajánlatkérő az ajánlati felhívásban egyszerűbb formai követelményeket is előírhat. A dokumentáció magyar nyelven történő elérhetőségét, illetve a magyar nyelven történő ajánlattétel lehetőségét minden esetben biztosítani kell.

A Kbt. 70/A. § (1) bekezdés e) pontja szerint az ajánlatban lévő, minden – az ajánlattevő vagy alvállalkozó, vagy erőforrást nyújtó, vagy 69. § (8) bekezdés szerinti szervezet által készített dokumentumot (nyilatkozatot) a végén alá kell írnia az adott gazdálkodó szervezetnél erre jogosult(ak)nak vagy olyan személynek, vagy személyeknek akik(k) erre a jogosult személy(ek)től írásos felhatalmazást kaptak. A 67. § (1) bekezdés c), a 67. § (2) bekezdés c) és e), a 67. § (3) bekezdés b) és d) pontjai szerinti személyek maguk kötelesek aláírni az őket bemutató, illetve a rendelkezésükre állásukat bizonyító iratot.

A Kbt. 71. § (1) bekezdése szerint az ajánlatban meg kell jelölni
a) a közbeszerzésnek azt a részét (részeit), amelynek teljesítéséhez az ajánlattevő a közbeszerzés értékének tíz százalékát meg nem haladó mértékben alvállalkozót vesz igénybe,
b) az ajánlattevő által a szerződés teljesítéséhez a közbeszerzés értékének tíz százalékát meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozókat, valamint a közbeszerzésnek azt a részét (részeit) és százalékos arányát, amelynek teljesítésében a megjelölt alvállalkozók közre fognak működni,
c) az ajánlattevő részére erőforrást nyújtó szervezetet, és az ajánlati felhívás vonatkozó pontjának megjelölésével azon alkalmassági minimum követelményt (követelményeket), melynek igazolása érdekében az ajánlattevő ezen szervezet erőforrására (is) támaszkodik, továbbá
d) a 69. § (8) bekezdésének alkalmazása esetén az érintett - a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt - alvállalkozó nevét, címét.

A Kbt. szabályozási rendszerében alapvető jelentőségűek azok a rendelkezések, amelyek az alkalmassági követelményrendszerre vonatkoznak, ezek közül is kiemelendő, hogy az ajánlatkérőnek a felhívásban kell meghatároznia az alkalmassági előírásait, az ajánlattevőnek, részvételi jelentkezőnek az ajánlatában, a részvételi jelentkezésében kell igazolnia alkalmasságát, az erre vonatkozó igazolásokat és nyilatkozatokat az ajánlatban, részvételi jelentkezésében kell benyújtania.

Az ajánlatkérőnek az ajánlatok, részvételi jelentkezések érvényességi vizsgálata során a felhívásában előírtak szerint kell megítélnie az ajánlat, részvételi jelentkezés érvényességét, melyek közül kiemelte és külön is rögzítette a jogalkotó az alkalmasság megítélésének kérdését.

A Kbt. 2010. szeptember 15. napjától hatályba lépett módosításai közül kiemelkedő jelentőségű a Kbt. 69. § (8) bekezdésében szereplő, az irányelvi rendelkezésekkel összhangot teremtő azon módosítás, mely szerint - a Kbt. 66. § (1) bekezdés a) és b) pontjait kivéve - az alkalmasság igazolható a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozóval. Az alkalmasság igazolására tekintettel ebben az esetben nevesíteni kell az ajánlatban a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozót. Ebben az esetben az ajánlattevő, részvételre jelentkező kötelezettsége az alvállalkozó nevének, címének megadása, valamint azon dokumentumok csatolása, melyekkel az alkalmasságát igazolja.

A Döntőbizottság megállapította, hogy ajánlatkérő a részvételi felhívás III.2.3) pontjában a műszaki, illetőleg szakmai alkalmasság megítéléséhez szükséges igazolás módjaként előírta, hogy a részvételre jelentkezőnek, közös részvételi jelentkezés esetén valamennyi konzorciumi tagnak, illetőleg a közbeszerzés értékének 10 %-át meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozónak részvételi jelentkezéséhez csatolnia kell a Kbt. 67. § (3) bekezdés d) pontja alapján a teljesítésbe bevonni kívánt szakemberek tekintetében a szakemberek megnevezését és bemutatását tartalmazó, a részvételre jelentkező, illetőleg a közbeszerzés értékének 10 százalékát meghaladó mértékben bevonni kívánt alvállalkozó által cégszerűen aláírt nyilatkozatát, valamint a teljesítésbe bevonni kívánt szakemberek aláírt szakmai önéletrajzát.
Ajánlatkérő közölte azt is, hogy a nyilatkozatban meg kell jelölni az adott szakember nevét, képzettségét, végzettségét, az általa megszerzett gyakorlat időtartamát. A szakmai önéletrajznak tartalmaznia kellett a szakember nevét, képzettségét, végzettségét, minősítését, szakmai tapasztalatát, a szakmai gyakorlat időtartamának pontos ismertetését, nyelvismeretét. A szakmai önéletrajzhoz mellékelni kellett a képzettséget, végzettséget, minősítést igazoló okirat(ok)at, igazolás(ok)at egyszerű másolatban.
Ajánlatkérő felhívta a figyelmet arra is, hogy a részvételre jelentkező a Kbt. 69. § (8) bekezdése alapján az ajánlatkérő által előírt műszaki, illetőleg szakmai alkalmassági feltételeknek a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozóval együtt is megfelelhet. Előírta, hogy ebben az esetben a részvételre jelentkezésnek tartalmaznia kell ezen - a közbeszerzés értékének 10 %-át nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt - alvállalkozó nevét, címét (Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti

nyilatkozat), továbbá a részvételre jelentkező alkalmasságának igazolásához szükséges igazolásokat, nyilatkozatokat is.
Ajánlatkérő felhívta a részvételre jelentkezők figyelmét, hogy az M/2 alkalmassági követelménynek történő megfelelés során is figyelemmel kell lenni a Kbt. 4. § 2. pontjában rögzített alvállalkozói fogalom meghatározására és a Kbt. 69. § (8) bekezdésére.
Ajánlatkérő mindezek vonatkozásában a dokumentációban iratmintákat adott ki.

A Döntőbizottság megállapította, hogy kérelmező a szakemberek vonatkozásában meghatározott alkalmassági előírásoknak a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozókkal kívánt megfelelni.

Kérelmező az erre vonatkozó nyilatkozatát a Kbt. 71. § (1) bekezdés d) pontja szerinti nyilatkozatminta kitöltésével és aláírásával tette meg. A részvételi jelentkezés tartalmazta annak megjelölését, hogy melyik alkalmassági követelménynek mely alvállalkozó mely szakemberével kívánt megfelelni. A kérelmező részvételi jelentkezésében benyújtotta az egyes szakemberek önéletrajzait, amelyek mindegyikében a szakemberek munkahelyeként kerültek feltüntetésre az egyes közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozók.

Az ajánlatkérő által előírt nyilatkozatokat a kérelmező saját maga tette meg, a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt szervezetek külön nyilatkozatot nem tettek a szakemberek vonatkozásában történő alkalmasság igazolása tekintetében. Ajánlatkérő a hiánypótlási felhívásában kérte a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt szervezetek nyilatkozatait és az önéletrajzok egyes hiányosságainak pótlását.

Az is tényként volt megállapítható, hogy az önéletrajzok hiányosságait kérelmező a hiánypótlásában pótolta, míg a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt szervezetek nyilatkozatait nem nyújtotta be a hiánypótlás során, kifejtette az ajánlatkérőhöz írt nyilatkozatában - részletes jogi indokainak feltüntetésével - hogy e nyilatkozatok benyújtását miért tartotta szükségtelennek.

A Döntőbizottság megállapította, hogy ajánlatkérő kérelmező részvételi jelentkezését a nyilatkozatok hiánya miatt a Kbt. 114. § (1) bekezdés e) és f) pontja alapján nyilvánította érvénytelenné, mivel az a hiánypótlást követően sem felelt meg a részvételi felhívásban rögzített követelményeknek, illetőleg a nyilatkozatok hiányában a részvételi jelentkezésben nevesített szakemberek a műszaki, illetőleg szakmai alkalmasság vizsgálata körében nem voltak

figyelembe vehetőek, hiányukban a kérelmező az M/2. szakmai alkalmassági követelményt nem teljesítette.

A Döntőbizottság jogi álláspontja szerint kérelmező részvételi jelentkezésében a Kbt. és az ajánlatkérő felhívásában megkövetelt nyilatkozatokat, igazolásokat, iratokat benyújtotta, a Kbt. 69. § (8) bekezdésében előírtaknak megfelelően tartalmazta a részvételei jelentkezése a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozók nevét, címét. Jelen esetben nem volt szükséges benyújtani olyan igazolásokat vagy nyilatkozatokat, amelyeket a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozóknak kellett volna megtenniük. Az egyes szakemberek önéletrajzaiból egyértelműen kitűnt, hogy az adott szervezetek - a közbeszerzés értékének tíz százalékát nem meghaladó mértékben igénybe venni kívánt alvállalkozók - a munkahelyük, így jogviszonyuk megjelölése tekintetében sem volt hiányos vagy nem egyértelmű a kérelmező részvételi jelentkezése. A kérelmező részvételi jelentkezéséből és a szakemberek hiánypótolt önéletrajzaiból megállapítható volt a kérelmező műszaki, illetőleg szakmai alkalmassága a szakemberek tekintetében.

A Döntőbizottság a fenti indokok alapján megállapította, hogy ajánlatkérő a kérelmező részvételi jelentkezésének érvénytelenné nyilvánításával megsértette a Kbt. 114. § (1) bekezdés e) és f) pontjára tekintettel a Kbt. 111. § (3) bekezdését.

A Döntőbizottság a Kbt. 318. § (1) bekezdésében biztosított hatáskörében eljárva a Kbt. 340. § (2) bekezdés d) pontja alapján megállapította a jogsértés megtörténtét és alkalmazta a Kbt. 340. § (3) bekezdés b) pontja szerinti jogkövetkezményt, megsemmisítette ajánlatkérő kérelmező részvételi jelentkezését érvénytelenné nyilvánító és a közbeszerzési eljárásban azt követően hozott valamennyi döntését.

A Kbt. 340. § (3) bekezdés e) pontja szerint amennyiben a Közbeszerzési Döntőbizottság határozatában jogsértést állapít meg, bírságot szabhat ki - kivéve a 306/A. § (2) bekezdés szerinti körülmények fennállása esetén - az e törvény szabályait megszegő szervezettel (személlyel), valamint a jogsértésért felelős személlyel, illetőleg a szervezettel jogviszonyban álló, a jogsértésért felelős személlyel és szervezettel szemben.

A Kbt. 340. § (2) bekezdése szerint a Közbeszerzési Döntőbizottság annak eldöntésében, hogy indokolt-e a bírság kiszabása, illetőleg a bírság összegének megállapításában az eset összes körülményét - így különösen a jogsérelem súlyát, a közbeszerzés tárgyát és értékét, a jogsértésnek a közbeszerzési eljárást lezáró döntésre gyakorolt befolyását, az e törvénybe ütköző magatartás ismételt

tanúsítását, a jogsértőnek az eljárást segítő együttműködő magatartását - veszi figyelembe. A bírság összegének megállapításakor figyelembe kell venni azt is, ha a jogsértés nyilvánvalóan szándékos volt.

A Döntőbizottság jelen esetben további jogkövetkezményként a bírság kiszabását nem tartotta indokoltnak, tekintettel arra, hogy a jogsértés reparálható.

A Döntőbizottság a Kbt. 340. § (2) bekezdés g) pontja, illetve a 341. § (4) bekezdése alapján rendelkezett a költségek viseléséről.

A határozat bírósági felülvizsgálatát a Kbt. 346. § (1) bekezdése biztosítja.
A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy jelen határozat bírósági felülvizsgálatára - mivel az ajánlatkérő nem központi költségvetési szerv - a Pp. 326. § (12) bekezdés r) pontja és a Pp. 326. § (2) bekezdése alapján a felperes belföldi székhelye (lakóhelye) szerinti megyei/Fővárosi Bíróság illetékes. A Pp. 326. § (11) bekezdés b) pontja szerint a fővárosi székhelyű, azonban működését kizárólag Pest megye területén végző felperesi szervezetet a bíróság illetékessége szempontjából úgy kell tekinteni, mintha székhelye Pest megye területén lenne. Amennyiben a felperes belföldi székhellyel (lakóhellyel) nem rendelkezik, úgy a Pp. 326. § (5) bekezdése értelmében a Fővárosi Bíróság illetékes.
A Pp. 338. § (1) és (2) bekezdésében foglaltakra tekintettel hívta fel a Döntőbizottság a felek figyelmét arra, hogy amennyiben nem tárgyaláson kívül kívánják a határozat bírósági felülvizsgálatát, akkor a tárgyalás tartását a keresetlevélben kell kérni.

Budapest, 2011. november 21.

Dr. Puskás Sándor sk.	***Gulyás Richárd sk.***	***Dr. Jánosi Bálint sk.***
közbeszerzési biztos	***közbeszerzési biztos***	***közbeszerzési biztos***

A kiadmány hiteléül:

Tóth Zoltánné

Kapják:

1. Dr. Dudás Gábor Ügyvédi Iroda, Dr. Dudás Gábor ügyvéd (1011 Budapest, Iskola u. 38-42. A ép. I/6.)
2. Szabó & Szomor Ügyvédi Iroda, Dr. Sz. Szabó Sándor ügyvéd (1065 Budapest, Bajcsy-Zsilinszky út 55. III/1.)
3. Nádor Rendszerház Kft. (1152 Budapest, Telek u. 7-9.)
4. K-ÉP Stúdió Mérnöki Szolgáltató Bt. (8253 Révfülöp, Fürdő u. 2.)
5. FreeSoft Nyrt. (1037 Budapest, Montevideo u. 8.)
6. RacioNet Zrt. (1117 Budapest, Hauszmann Alajos u. 3/A.)
7. NESS Hungary Kft. (1115 Budapest, Bartók Béla út 105-113.)
8. IDS Scheer Hungária Kft. (1117 Budapest, Infopark sétány 1. I. ép. II. em.)
9. vintoCon Informatikai Szolgáltató és Kereskedelmi Kft. (1031 Budapest, Záhony u. 7.)
10. DATEN-KONTOR Számítástechnikai Fejlesztő és Szolgáltató Kft. (1115 Budapest, Bartók Béla út 105-113.)
11. Közbeszerzések Tanácsa Elnöke (1024 Budapest, Margit krt. 85.)
12. Irattár