Érkezett 2015.04.28-án mailen a dontobizottsag@kt.hu címről

továbbítva ANTALL az avny@szekenyi.hu és szekenyi.sandor@szekenyi.com címekre

Állami Vagyonnyilvántartási Kft.
ÉRKEZETT
2015 ÁPR 28.
Átadó:

KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG
1026 Budapest, Riadó u. 5.
1525 Pf.: 166.
Tel.: 06-1/882-8594, fax: 06-1/882-8593
E-mail: dontobizottsag@kt.hu

ÁVNY/00097/02/2015

Ikt.sz.: D. 199/ 6 /2015.

VÉGZÉS

A Döntőbizottság **értesíti** a feleket és a közbeszerzési ügyben érdekelteket, hogy a ***Libra Szoftver Zrt.*** (1113 Budapest, Karolina út 65., képviseli: Réti, Antal és Társai Ügyvédi Iroda, Dr. Várszegi Zoltán ügyvéd, 1055 Budapest, Bajcsy Zsilinszky út 78., a továbbiakban: kérelmező) által az ***ÁVNY Állami Vagyonnyilvántartási Kft.*** (1133 Budapest, Pozsonyi út 56., a továbbiakban: ajánlatkérő) *„SAP vagy azzal egyenértékű szoftverek, fejlesztőeszközeik szállítása, valamint kapcsolódó szolgáltatások nyújtása tárgyában megkötött SAP licencszek és kapcsolódó szolgáltatások beszerzése„* tárgyú közbeszerzési eljárása ellen 2015. április 10. napján benyújtott - és 2015. április 22. napján hiánypótolt - jogorvoslati kérelem alapján a közbeszerzésekről szóló 2011. évi CVIII. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 139. § (1) bekezdése szerint **a jogorvoslati eljárást megindította.**

A Döntőbizottság a Kbt. 142. § (2) bekezdése alapján felhívja ajánlatkérőt, hogy az érintett közbeszerzéssel kapcsolatban rendelkezésre álló ***összes eredeti iratot,*** ideértve a Kbt. 22. §-ban meghatározott közbeszerzési szabályzatot tartalmazó iratot is – iratjegyzék szerint – ***öt napon belül*** küldje meg, továbbá haladéktalanul (fax, vagy e-mail útján) közölje a közbeszerzési eljárás ***egyéb érdekeltjeinek*** – konzorcium esetén a konzorcium vezetőjének és tagjainak - ***nevét, címét, székhelyét (e-mail címét és/vagy fax számát).***

A Döntőbizottság a Kbt. 142. § (1) bekezdése alapján felhívja a feleket és a közbeszerzési ügyben érdekelteket, hogy a tárggyal kapcsolatos észrevételeiket jelen értesítés kézbesítésétől számított ***öt napon belül*** tegyék meg.

A Döntőbizottság felhívja ajánlatkérőt, nyilatkozzék arról, hogy az államháztartásról szóló 2011. évi CXCV. 3. § (2) bekezdés b) pontja szerinti ***központi költségvetési szervnek minősül-e***, továbbá arról is, hogy ***jelen*** jogorvoslattal érintett ***közbeszerzése milyen forrásból valósul meg*** (saját forrás, állami támogatás, Európai Uniós támogatás). A támogatásból történő beszerzés esetén közölje a támogatást nyújtó nevét, címét, a támogatás fajtáját és mértékét is.

A Döntőbizottság felhívja a jogorvoslati eljárásban feleket és a közbeszerzési ügyben érdekelteket, hogy a jogorvoslati eljárásban benyújtott beadványaik egy példányát egymás részére, a jogi képviselettel rendelkező fél esetében a jogi képviselőnek, közvetlenül is küldjék meg. ***Ennek tényét valamennyi a Döntőbizottságnál előterjesztett beadványon jelezzék!***
A Döntőbizottság felhívja kérelmezőt, írásban közölje azt a számlaszámát (a számlát vezető pénzforgalmi szolgáltató megnevezésével), melyre az igazgatási szolgáltatási díj Kbt., illetve a 288/2011. (XII. 22.) Korm. rendelet alapján visszajáró része/összege átutalásra kerülhet.

A Döntőbizottság felhívja a felek figyelmét a Kbt. 150. §-a szerinti jóhiszemű joggyakorlás követelményére, ezen belül elsősorban arra, hogy a határidő elmulasztása, illetve hamis adat közlése vagy az ügy elbírálása szempontjából lényeges adat elhallgatása miatt a Döntőbizottság ötvenezer forinttól ötszázezer forintig terjedő eljárási bírságot szabhat ki.

A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket és a közbeszerzési ügyben érdekelteket, hogy az ügyre irányadó ügyintézési határidő a Kbt. 151. § (1) bekezdése szerint 15 nap, a Kbt. 151. § (2) bekezdése szerint - ha a Döntőbizottság tárgyalást tart - 30 nap. A Kbt. 148. § (1) bekezdése szerint a Döntőbizottság a tárgyalást az eljárás megindításától számított 20 napon belüli időpontban köteles megtartani.

A Döntőbizottság felhívja a felek és a közbeszerzési ügyben érdekeltek figyelmet, hogy a Kbt. 124. § (7) bekezdés alapján amennyiben jogorvoslati eljárás indul, a szerződést – részajánlattétel biztosítása esetén a jogorvoslati eljárással érintett részre vonatkozó szerződést – az ügy érdemében hozott vagy a közbeszerzési ügy befejezését eredményező határozat meghozataláig nem lehet megkötni, kivéve, ha a Közbeszerzési Döntőbizottság a szerződés megkötését engedélyezi [144. § (4) bekezdés].

A Döntőbizottság tájékoztatja továbbá a feleket és a közbeszerzési ügyben érdekelteket hogy – előzetes egyeztetés alapján - az eljárás megindításától számított tizenötödik napig ügyfélfogadási időben az iratokba betekinthetnek [Kbt. 149. § (1) bekezdés].

A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy a Kbt. 148. §-a és 134. § (1) bekezdése alapján alkalmazandó, a közigazgatási hatósági eljárás és szolgáltatás általános szabályairól szóló 2004. évi CXL. törvény (a továbbiakban: Ket.) 62. §-a alapján nyilvános tárgyalást tart.

A tárgyalás ideje: 2015. május 12. napjának 10.30 órája
A tárgyalás helye: 1026 Budapest, Riadó u. 5. II. emelet 1. számú tárgyalóterem

A Ket. 49. §-a alapján a Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy a tárgyaláson részt vehetnek, de megjelenésük nem kötelező. A tárgyaláson a képviseleti jogosultságot a Ket. 40. § és 40/A. § -ai szerint kell igazolni.

A Döntőbizottság felhívja ajánlatkérő és a közbeszerzési ügyben érdekeltek figyelmét, hogy a Kbt. 147. § (3) és (4) bekezdés értelmében az ügyfelek, illetve egyéb érdekeltek a tárgyalást megelőzően kötelesek valamennyi érdemi nyilatkozat, észrevétel megtételére. A tárgyalást követően csak a Döntőbizottság erre irányuló felhívása esetén terjeszthetnek elő további észrevételt vagy nyilatkozatot. Az ügyben tartott tárgyalást követően a Döntőbizottság felhívása nélkül előterjesztett további észrevételeket vagy nyilatkozatokat a Közbeszerzési Döntőbizottság nem veszi figyelembe döntése meghozatalakor.

B u d a p e s t, 2015. április 23.

Dr. Fáry Zoltán
közbeszerzési biztos

Melléklet: jogorvoslati kérelem D. 199/2015.

Kapják:

1. Réti, Antal és Társai Ügyvédi Iroda, Dr. Várszegi Zoltán ügyvéd (1055 Budapest, Bajcsy Zsilinszky út 78.)
2. ÁVNY Állami Vagyonnyilvántartási Kft. (1133 Budapest, Pozsonyi út 56.)
3. Irattár

Réti, Antall és Társai Ügyvédi Iroda
PricewaterhouseCoopers Legal

KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG
Iktató szám: D.199/2015
Érkezett: 2015 APR 10.
Melléklet:
Eljáró Tanács:

Közbeszerzési Döntőbizottság
1026 Budapest

Riadó u. 5.

Tárgy: Jogorvoslati kérelem

Tisztelt Döntőbizottság!

Alulírott, **Libra Szoftver Zrt.** (székhely: 1113 Budapest, Karolina út 65.; a továbbiakban: „**Kérelmező**") mint **kérelmező** meghatalmazással igazolt jogi képviselőnk (Réti, Antall és Társai Ügyvédi Iroda; 1055 Budapest, Bajcsy-Zsilinszky utca 78, a meghatalmazás 1.sz. mellékletként csatolva) útján az ÁVNY – Állami Vagyonnyilvántartási Korlátolt Felelősségű Társaság. („**Ajánlatkérő**" vagy „**ÁVNY**") és a T-Systems Magyarország Kft. illetve Fornax SI Nagyvállalati Megoldások Kft. közös ajánlattevők („**Közös Ajánlatevők**") között 2014. december 16-án „SAP vagy azzal egyenértékű szoftverek, fejlesztőeszközeik szállítása, valamint kapcsolódó szolgáltatások nyújtása" tárgyában kötött szállítási szerződés („**SAP Szerződés**", 2. sz. melléklet) megkötése és részbeni teljesítése miatt az alábbi

jogorvoslati kérelmet

terjesztjük elő.

1. *Kérelem*

Kérjük a Tisztelt Döntőbizottságot, hogy

- a Kbt. 127. § (1) bekezdés a) pontja alapján állapítsa meg az SAP Szerződés semmisségét, és a Kbt. 164. § (1) bekezdése alapján indítson pert az SAP szerződés érvénytelenségének kimondása és az érvénytelenség jogkövetkezményeinek alkalmazása iránt,
- a Kbt. 152. § (2) bekezdés d) pontja alapján állapítsa meg, hogy Ajánlatkérő megsértette a Kbt. 5. § -át, valamint a központosított közbeszerzési rendszerről, valamint a központi beszerző szervezet feladat- és hatásköréről szóló 168/2004. (V.25.) Korm. rendelet 2. § (1) bekezdését, és a Kbt. 152. § (4) bekezdés a) pontja alapján szabjon ki bírságot Ajánlatkérővel szemben,
- a Kbt. 152. § (2) bekezdés d) pontja alapján állapítsa meg, hogy Ajánlatkérő megsértette a Kbt. 30. § (1) bekezdés h) pontját,
- a 288/2011. (XII. 22.) Korm. rendelet 3. § (2) bekezdése alapján a befizetett igazgatási szolgáltatási díjat utalja vissza a 10700536-48144500-51100005 (CIB Bank Zrt.) számú bankszámlánkra.

2. *Tényállás*

2.1. *SAP Keretmegállapodás megkötése*

A Közbeszerzési Ellátási Főigazgatóság („KEF") 2013. november 15-én részvételi felhívást tett közzé „SAP vagy azzal egyenértékű szoftverek, fejlesztőeszközök szállítása, valamint kapcsolódó szolgáltatások nyújtása – 2013" címmel, melynek keretében 2 részre lehetett ajánlatot tenni. A jelen jogorvoslati eljárással érintett 2. rész elnevezése: "SAP vagy azzal egyenértékű szoftverek, fejlesztőeszközeik, valamint kapcsolódó szolgáltatások".

A KEF 2014. április 8-án a fenti eljárás 2. részének eredményeképpen keretmegállapodást kötött, melynek szállítói között szerepeltek Közös Ajánlattevők is. A hivatkozott keretmegállapodás száma:

Réti, Antall és Társai Ügyvédi Iroda, H-1055 Budapest, Bajcsy-Zsilinszky út 78.
T: (+36) 1 461 9888, F: (+36) 1 461 9898, E: rap.central@hu.pwclegal.com, W: www.retiantallpartners.hu

© 2015 Réti, Antall és Társai Ügyvédi Iroda. Minden jog fenntartva. A Réti, Antall és Társai Ügyvédi Iroda a PricewaterhouseCoopers International Limited tagja, melyet önálló és független jogi személyiségű könyvvizsgáló, adó- és üzleti tanácsadó, valamint ügyvédi irodák alkotnak.

KM0201-05SAP14 („**Keretmegállapodás**"). A Keretmegállapodásra vonatkozó dokumentumok az alábbi linken elérhetőek:

http://www.kozbeszerzes.gov.hu/portal/Default.aspx?content=WebParts/Kozbesz/Eljaras/CAEljarasAdatlap.ascx&EljarasID=294

A Keretmegállapodás 1. számú melléklete – a hivatkozott KEF portálon a *„2. rész - 2014- 07.01-i termékváltást követő műszaki leírás (PDF)"* című dokumentum illetve a 2. számú melléklet, a *„Szolgáltatások műszaki leírása"* című dokumentum – rögzíti az annak alapján beszerzendő termékek és szolgáltatások műszaki leírását („**Műszaki Leírás**").

2.2. *A Megállapodás*

Az ÁVNY 100%-os tulajdonosával, Magyar Nemzeti Vagyonkezelő Zrt.-vel („**MNV**") 2014. november 5-én megállapodást kötött („**Megállapodás**" 3. sz. melléklet), melynek tárgya „a Volán társaságok integrációja során felmerült igények alapján új és SAP licenszek és a hozzájuk kapcsolódó karbantartás támogatás (termékek) beszerzésének, valamint a társaságoknál meglévő SAP licenszekhez kapcsolódó karbantartás támogatás beszerzésének teljes körű lebonyolítása, a licenszek átadása az MNV Zrt. részére. A beszerzési eljárás eredményeként a termékek tulajdonjoga az MNV Zrt.-t illeti meg, míg a licenszeket az MNV Zrt. használatba adja a vagyonkezelésében álló Volán társaságok részére." A Megállapodás a Volán társaságokat említi, azonban időközben (2015. január 1. hatállyal) több Volán társaság egyesülésével országos szinten összesen hat regionális közlekedési központ jött létre. A Megállapodás 1. számú melléklete maga is nevesíti az érintett regionális közlekedési központokat. A Megállapodás 1. számú melléklete alapján az alábbi társaságok tartoznak annak hatálya alá:

- Északnyugat-magyarországi Közlekedési Központ Zrt. („**ÉNYKK**"),
- Középnyugat-magyarországi Közlekedési Központ Zrt. („**KNYKK**"),
- Dél-dunántúli Közlekedési Központ Zrt., („**DDKK**") és
- Dél-alföldi Közlekedési Központ Zrt. („**DAKK**").

A továbbiakban az ÉNYKK-ra, a KNYKK-ra, a DDKK-ra valamint a DAKK-ra együttesen mint „**Közlekedési Központok**"-ra, míg azokra a társaságokra, melyek beolvadásával a Közlekedési Központok létrejöttek, „**Volán társaságok**"-ra vagy „**jogelőd társaságok**"-ra hivatkozunk.

Az ÁVNY tehát a Megállapodás alapján köteles az MNV megbízásából olyan SAP licenszek beszerzésére, amelyek végső soron a Közlekedési Központok használatába kerülnek a Volán társaságok integrációja során felmerült igények kiszolgálása céljából. Ebből következően a Megállapodás alapján a négy Közlekedési Központ részére négy önálló vállalatirányítási rendszert kell beszerezni illetve fejleszteni. A Közlekedési Központok – illetve jogelőd társaságaik – jelentős része korábban a Libra szoftver vállalatirányítási rendszerét használták, illetve használják jelenleg is, vagyis a Közlekedési Központok egy részénél az ÁVNY-nek a Megállapodás alapján egy lényegében teljesen új vállalatirányítási rendszert kellett beszereznie. (Pl. a DDKK egyik jogelőd társaságánál sem volt korábban SAP vállalatirányítási rendszer, azonban az ÉNYKK 6 jogelőd társasága közül is csupán egy társaság alkalmazott SAP, a többi pedig Libra Szoftver vállalatirányítási rendszert.)

A Megállapodás 1. számú mellékletének (Beszerzés tárgya, mennyisége) első része rögzíti a meglévő SAP licenszek tekintetében beszerzendő karbantartási szolgáltatásokat, a második része (Új SAP licenszek tekintetében) pedig azt rögzíti, hogy az egyes Közlekedési Központok részére milyen új licenszek milyen mennyiségben történő beszerzése szükséges.

2.3. *Az SAP Szerződés*

2.3.1. *A beszerzés tárgya*

Az ÁVNY a Keretmegállapodás alapján 2014. december 16-án kötötte meg az SAP Szerződést Közös Ajánlattevőkkel. Az SAP Szerződés célja az ÁVNY 100%-os tulajdonosa, a Magyar Nemzeti Vagyonkezelő Zrt. („**MNV**") meglévő SAP vállalatirányítási rendszerének fejlesztése. Erre utalnak különösen az SAP Szerződés alábbi rendelkezései:

- az SAP Szerződés 1.a) bekezdése rögzíti, hogy az MNV rendelkezésére áll egy SAP alapú működését támogató integrált vagyongazdálkodási rendszer („**ERP Rendszer**"), melynek kiegészítése szükséges, ezért a nevében eljáró ÁVNY a Keretmegállapodás terhére lefolytatja a szükséges beszerzést.
- az SAP Szerződés 2. pontja a szerződés tárgyát képező „ERP Rendszert" az MNV és nem a Közlekedési Központok SAP rendszereként definiálja, továbbá ugyanezen pont értelmében az „Éles rendszer" az ÁVNY, illetve az MNV számítógépes rendszereinek azon részét jelenti, ahol a tényleges szolgáltatásokat nyújtó (ERP) Rendszer és / vagy annak elemei üzemelnek.
- az SAP Szerződés 4.1 a) pontja alapján a szállító (Közös Ajánlattevők) az ERP rendszer kiegészítő fejlesztései, az annak részét képező elemek beszerzéséről és szállításáról úgy köteles gondoskodni, hogy hogy azok az MNV-nél működő ERP Rendszerrel egységes, integrált rendszert alkossanak;
- az SAP Szerződés 7.5 pontja a jótállás keretében is akként rendelkezik, hogy a szállító (közös Ajánlattevők) nem mentesül a jótállási kötelezettség alól akkor sem, ha a hiba a szerződés hatályba lépése előtt az MNV ERP Rendszerének fejlesztésére és szállítására vonatkozó szerződés eredményeként létrejött rendszerkomponensekben bekövetkezett hiba eredménye.

Sem az SAP Szerződés törzsszövege, sem pedig annak mellékletei nem tartalmaznak utalást arra, hogy annak célja valójában a Megállapodás alapján a Közlekedési Központok részére történő beszerzés lenne, ellenkezőleg, az SAP Szerződés kifejezetten az MNV meglévő rendszerének fejlesztéséről szól. Ugyanakkor az SAP Szerződés 1. számú mellékletének 3. oldalán (Ajánlati ár részletezése 3/3) rögzített újonnan beszerzendő licenszek darabszáma pontosan megegyezik a Megállapodás 1. számú mellékletének 2. részében rögzített, a Közlekedési Központok részére beszerzendő licenszek darabszámával.

2.3.2. *Az SAP Szerződés teljesítésére vonatkozó rendelkezések*

Az SAP Szerződés 5.3 pontja rögzíti a Szerződés egyes mérföldköveit, és a vonatkozó határidőket:

- M1 Mérföldkő teljesítési határideje: szerződéskötés + 2 hét (2014. december 30.)
- M2 Mérföldkő teljesítési határideje: szerződéskötés + 1 hónap (2015. január 16.)
- M3 Mérföldkő teljesítési határideje: szerződéskötés + 2 hónap (2015. február 16.)

Az SAP Szerződés 7.2 pontja rögzíti a szerződéses határidők elmulasztása esetén alkalmazandó kötbéreket: az a) pont alapján az 5.3 pontban foglalt határidők elmulasztása esetén minden egyes naptári nap után 2.500.000 Ft kötbér fizetendő, azzal, hogy a kötbér maximuma az adott Mérföldkő nettó szerződéses értékének 30%-a. A meghiúsulási kötbér a 7.4 pont alapján a teljes nettó szerződéses érték 30%-a.

2.4. *Közérdekű adatigénylés*

Annak megállapítása céljából, hogy a Megállapodás alapján a Közlekedési Központok részére SAP licenszek és kapcsolódó karbantartási szolgáltatások beszerzése megtörtént-e, közérdekű adatigényléssel fordultunk az ÁVNY-hez. Az ÁVNY adatszolgáltatásában („**Adatszolgáltatás**", 4. sz. melléklet) arról tájékoztatott bennünket, hogy a honlapjukon található SZT-088. számú SAP Szerződés a Megállapodással összefügg. Az Adatszolgáltatás alapján az ÁVNY az SAP Szerződést a Megállapodásban foglaltak teljesítése céljából, azaz az SAP licenszeknek a Közlekedési Központok részére történő beszerzése és átadása céljából kötötte meg. Az Adatszolgáltatást 2015. április 1-jén vettük kézhez.

3. *Indokolás*

3.1. *Közbeszerzés jogtalan mellőzése*

3.1.1. *Valótlan tartalmú beszerzés*

Az SAP Szerződés – szövegezése alapján – az MNV saját vállalatirányítási rendszerének fejlesztésére jött létre, és nem a Közlekedési Központok részére történő licenszek és kapcsolódó karbantartási szolgáltatások beszerzésére.

Az MNV a Közlekedési Központok tekintetében a tulajdonosi jogok gyakorlója. A Közlekedési Központok azonban önálló jogi személyek, melyek önálló gazdálkodással, működéssel és szervezettel rendelkeznek. Értelemszerűen a Közlekedési Központok mindegyike önálló vállalatirányítási rendszerrel rendelkezik, és nem tudják a tulajdonosi joggyakorló vállalatirányítási rendszerét használni. Az MNV saját vállalatirányítási rendszerének bővítésére szolgáló beszerzés nem alkalmas a Közlekedési Központok egységes vállalatirányítási rendszer iránti igényének kielégítésére. Az SAP Szerződés alapján tehát kizárólag az MNV ERP rendszerének fejlesztésére van lehetőség, a Közlekedési Központok részére történő beszerzésre pedig nincs.

A vállalatirányítási rendszerek – SAP és kapcsolódó karbantartási szolgáltatások – Közlekedési Központok részére történő beszerzésére tehát sem az MNV, sem pedig az ÁVNY nem folytatott le közbeszerzési eljárást, annak ellenére, hogy az Adatszolgáltatás értelmében az M1 mérföldkő teljesítése már megtörtént. Mivel az SAP Szerződésben meghatározott M2 mérföldkőnek a szerződés szerinti teljesítési határideje 2015. január 16-a volt feltételezzük, hogy ennek is legalább megkezdődött a teljesítése. Az M2 mérföldkő szerint a közös Ajánlattevőknek a *„funkciók tervezését, implementációját, integrációját és dokumentációját"* kell elvégezniük. Egy vállalatirányítási rendszer (moduljainak) bevezetése esetén ezen tevékenységeket a szállító a végfelhasználó informatikai környezetében végzi, hiszen ezen szoftvereknek a végfelhasználó egyéb alkalmazásaival integrált módon kell üzemelnie. A fentieknek megfelelően tehát legkésőbb a Közlekedési Központoknál történő teljesítés megkezdésének időpontjában egy olyan szerződésnek kellett volna hatályban lennie, amely alapján a szállító a vállalatirányítási rendszereknek, illetve azok bővítésének a Közlekedési Központoknál történő bevezetésére vállal kötelezettséget. Az Adatszolgáltatás értelmében ezt a célt szolgáló SAP Szerződésnek a tárgya azonban nem a Közlekedési Központoknak, hanem az MNV-nek a vállalatirányítási rendszere. Amellett ugyanis, hogy maga az SAP Szerződés a saját tárgyaként az MNV rendszerét jelöli meg (lásd a jelen kérelem 2.3.1. pontját), az SAP Szerződés egyetlen pontban sem említi a Közlekedési Központokat, illetve az egyes társaságok tekintetében nyújtandó egyedi szolgáltatásokat (leszállítandókat). Az érintett négy Közlekedési Központ még abban sem egységes, hogy rendelkeznek-e jelenleg SAP vállalatirányítási rendszerrel vagy sem (a DDKK-nál például egyáltalán nincs SAP vállalatirányítási rendszer, annak bevezetése jelenleg folyamatban van, az ÉNYKK esetén pedig egy olyan vállalatirányítási rendszert használnak, amely korábban az ÉNYKK-ba integrált hat jogelőd társaság közül pusztán egyet, a Kisalföld Volánt szolgálta ki), így tehát kétséges, hogy az SAP Szerződés szerinti teljesítési határidők valamennyi Közlekedési Központokra egységesen alkalmazhatók. Mivel pedig eddig az egyes Közlekedési Központok egymástól teljesen függetlenül, önállóan kialakított folyamatokkal működtek, az SAP Szerződés szerinti egységes követelmények szerinti beszerzés nem alkalmas az SAP modulok négy Közlekedési Központnál történő – az egyedi igényeket figyelembe nem vevő – implementációjára.

Megjegyezzük, hogy az SAP Szerződés szerinti ún. standard szoftverek nem is adhatók át olyan kapcsolt vállalkozás részére, amely már maga is rendelkezik saját SAP felhasználási vagy karbantartási szerződéssel, ezt ugyanis az SAP Szerződés mellékletét képező „Általános Üzleti Feltételek Szoftverlicenc- és támogatási szerződés" (gyártói feltételek) 2.2.2. pontjának negyedik bekezdése kifejezetten kizárja. Az SAP Szerződés törzsszövegének 9.3. b) pontja értelmében az SAP Szerződés részét képezik a szerződéshez mellékelt gyártói feltételek is. Bár az SAP Szerződés rögzíti, hogy az ÁVNY jogosult a standard SAP szoftverek felhasználási jogait az MNV leányvállalataira átruházni, azonban kifejezetten nem rögzíti, hogy ez – a gyártói feltételektől eltérően – azon leányvállalatokra is irányadó, amelyek maguk is rendelkeznek már SAP licenccel. Álláspontunk szerint, amennyiben a közös Ajánlattevők szándéka az lett volna, hogy az ÁVNY az ilyen MNV-leányvállalatok részére is átadhassa a szoftvereket, a gyártói feltételek 2.2.2. pontjának negyedik bekezdésében foglalt korlátozó

rendelkezéstől kifejezetten el kellett volna térni az SAP Szerződés törzsszövegében. Kifejezett eltérés hiányában pedig legalább is kétséges, hogy a Közös Ajánlattevők szándéka kiterjedt-e a gyártói feltételektől való eltérésre. A szerzői jogról szóló 1999. évi LXXVI. törvény 42. § (3) bekezdése rögzíti, hogy amennyiben a felhasználási engedély terjedelme egyértelműen nem határozható meg, a szerző (fejlesztő) javára kedvezőbb értelmezést kell elfogadni. A fejlesztő számára pedig nyilvánvalóan az a kedvezőbb értelmezés, ha ugyanakkora mértékű díjért szűkebb személyi kör részére érhető el az adott standard szoftver.

A fentieket összefoglalva tehát az SAP Szerződésnek nem tárgya az abban megjelölt moduloknak a Közlekedési Központok részére történő beszerzése. Amennyiben tehát az SAP Szerződés alapján a Közlekedési Központok vállalatirányítási rendszeréhez szükséges licenszek és kapcsolódó karbantartási szolgáltatások teljesítése történik, úgy e tekintetben a Kbt. 127. § (1) bekezdés a) pontja alapján a közbeszerzés jogellenes mellőzésének az esete áll fenn, aminek következménye a szerződés semmissége.

Az ÁVNY által teljesített Adatszolgáltatás alapján megállapítható, hogy az SAP Szerződés célja a Megállapodásnak megfelelően a vállalatirányítási rendszerek Közlekedési Központok részére történő beszerzése. Következésképpen megállapítható, hogy az SAP Szerződést a felek ténylegesen nem arra a célra kötötték, amit abban megjelöltek. Az **SAP Szerződés valódi céljára pedig – a Közlekedési Központok részére történő beszerzésre – az ÁVNY nem folytatott le közbeszerzési eljárást, ezért az SAP Szerződés a Kbt. 127. § (1) bekezdés a) pontja alapján semmis.**

3.1.2. *A keretmegállapodásos eljárás visszaélésszerű alkalmazása*

A keretmegállapodásos eljárásokra vonatkozó alapvető szabályokat AZ EURÓPAI PARLAMENT ÉS A TANÁCS 2004/18/EK IRÁNYELVE (2004. március 31.) az építési beruházásra, az árubeszerzésre és a szolgáltatásnyújtásra irányuló közbeszerzési szerződések odaítélési eljárásainak összehangolásáról („**2004/18/EK Irányelv**") tartalmazza, melynek 32. cikk (2) bekezdése rögzíti: „**Az ajánlatkérő szerv nem élhet vissza a keretmegállapodással a verseny akadályozása, korlátozása vagy torzítása céljából.**"

A hazai jogban a KEF eljárás alapvető szabályait a Kbt. 23. §-a illetve a központosított közbeszerzési rendszerről, valamint a központi beszerző szervezet feladat- és hatásköréről szóló 168/2004. (V.25.) Korm. rendelet („**KEF rendelet**") tartalmazza.

A KEF rendelet 2. § (1) bekezdése alapján a kiemelt termékek beszerzése tartozik a központosított közbeszerzési eljárás hatálya alá. A KEF rendelet 3. § e) pontja a kiemelt termék definícióját az alábbiak szerint határozza meg: „az intézmény beszerzései között általánosan, illetve időszakosan visszatérő módon szereplő, azonos felhasználási célú és azonos műszaki, gazdasági vagy egyéb jellemzőkkel bíró termékeknek és szolgáltatásoknak a központi beszerző szervezet által alkalmazott osztályozási hierarchia meghatározott szintjén elhelyezkedő csoportja".

Központosított közbeszerzés keretében tehát olyan termékek szerezhetőek be, amelyek beszerzése általánosan vagy időszakosan visszatérő módon szükséges, felhasználási célja azonos, valamint azonos műszaki, gazdasági vagy egyéb jellemzőkkel bírnak. Ez lényegében azt jelenti, hogy a KEF eljárás csak azon termékek esetében lehet releváns, amelyek oly módon határozhatóak meg egyedileg, hogy azok alapján az egyedi lehívások „automatikusan", azaz a beszerzendő áru/szolgáltatás további specifikációja nélkül megvalósíthatóak.

Mint fent bemutattuk, az SAP Szerződés valójában a Közlekedési Központok vállalatirányítási rendszerére irányuló beszerzést takar. A Közlekedési Központok – illetve azok jogelődei – jelentős része korábban a Libra Szoftver vállalatirányítási rendszerét használta, ezért a beszerzés ténylegesen szinte teljesen új vállalatirányítási rendszerek beszerzését leplezi. Ekként a Közlekedési Központok 2015. január 1-jét megelőző integrációja előtt azok jogelőd társaságai közül csupán egy-egy használt SAP rendszert, az összes többi Libra Szoftver rendszert használt (pl. az ÉNYKK 6 jogelőd társasága a Bakony Volán Zrt., Balaton Volán Zrt., Kisalföld Volán Zrt., Somló Volán Zrt., Vasi Volán Zrt., valamint a Zala Volán Zrt., melyek közül csupán egy társaság, a Kisalföld Volán Zrt. használt SAP

vállalatirányítási rendszert, a többi pedig a Libra Szoftver vállalatirányítási rendszert használta). Az egy jogelőd által használt SAP rendszer olyan mértékű kiterjesztésére, hogy az a négyszeresére-ötszörösére duzzadt felhasználói és funkcionális igényeket integráltan ki tudja elégíteni, nem megfelelő a keretmegállapodásos eljárás, hiszen a keretmegállapoádsos eljárás a meglévő rendszerek kisebb mértékű sztenderdizált bővítésére alkalmas. A fenti igények kielégítése pedig nem ezen rendszerek kisebb mértékű bővítését, hanem az integrált Közlekedési Központok teljesen új SAP bevezetését jelenti. Az ilyen rendszerek beszerzése feltételezi az érintett társaság folyamatainak előzetes felmérését, újratervezését és egységesítését, illetve a követelmények részletes specifikálását. E feladatok elvégzése nélkül nem lehetséges vállalatirányítási rendszer beszerzése. Márpedig ezen feladatok nem tartoznak és nem is tartozhatnak a Keretmegállapodás hatálya alá, hiszen e feladatok nem értelmezhetők olyan standard szolgáltatásoknak, illetve nem tekinthetőek olyan kiemelt terméknek, amely az intézmény beszerzései között általános jelleggel vagy időszakosan visszatérő módon szerepel, különös tekintettel arra, hogy a vállalatok vállalatirányítási rendszereket a tapasztalatok alapján 5-10 évente szereznek be. A felmérésnek, részletes követelményjegyzék elkészítésének és a tervezésnek ugyanis éppen az a célja, hogy lehetővé tegye a piacon elérhető vállalatirányítási rendszerek közül történő választást. Amennyiben a Keretmegállapodásból történő lehívás ebben a szakaszban megtörténhetne, az ellentétes lenne – a magyar jogszabályok értelmezése során is irányadó – 2004/18/EK Irányelv fenti, a visszaélésszerű magatartást tiltó rendelkezésével. Következésképpen a vállalatirányítási rendszerek fentiek szerinti beszerzése nem tartozhat a keretmegállapodásos eljárás hatálya alá, hanem arra a Kbt. általános szabályai szerinti – különösen nyílt vagy tárgyalásos – közbeszerzési eljárást kell lefolytatni. Ilyen közbeszerzési eljárás lefolytatására nem került sor, azaz az SAP Szerződés alapján a vállalatirányítási rendszerek Közlekedési Központok részére történő megrendelése a közbeszerzés jogellenes mellőzésével történt, és ezért az SAP Szerződés a Kbt. 127. § (1) bekezdés a) pontja alapján semmis.

Fentiek alapján a Keretmegállapodásból történő lehívás még akkor is jogellenes lenne, ha az a beszerzés valós tartalmát tükrözné, azaz azok tárgya konkrétan a Közlekedési Központok vállalatirányítási rendszerének fejlesztésére lenne.

3.2. *Az SAP Szerződés késedelmes teljesítése*

Az SAP Szerződésben rögzített teljesítési határidő 2015. február 16-án lejárt. Az ÁVNY által teljesített Adatszolgáltatás alapján az SAP Szerződés M1 Mérföldkőhöz rendelt részfeladatának teljesítése történt meg, azonban a teljes szerződés teljesítése még nem.

A szerződéses határidők lejártára tekintettel a feleknek

- vagy módosítaniuk kell a szerződést, amennyiben a szerződésmódosítás Kbt.-ben rögzített feltételei fennállnak,
- vagy az ÁVNY-nek a szerződésben szereplő kötbért (napi 2.500.000 Ft) kell érvényesítenie.

Az SAP Szerződés módosítására utaló hirdetményt vagy információt sem a közbeszerzési hirdetmények között, sem pedig az ÁVNY honlapján nem találtunk. Nem rendelkezünk kellő információval arról, hogy

- a felek módosították-e az SAP Szerződés teljesítési határidejét,
- amennyiben igen, a szerződésmódosítás Kbt.-ben rögzített feltételei fennálltak-e,
- amennyiben nem, az ÁVNY érvényesíti-e a napi 2.500.000 Ft kötbért.

Fentiek tekintetében kérjük a tisztelt Döntőbizottságot, hogy a tényállás tisztázása keretében hívja fel adatszolgáltatásra az ÁVNY-t.

Megjegyezzük, az SAP Szerződésben rögzített határidők eleve lehetetlen vállalásnak minősültek, hiszen általános iparági gyakorlat alapján kijelenthető, hogy az M2 Mérföldkőben rögzített feladatok, azaz a „Funkciók tervezése, implementációja, integrációja és dokumentációja" valamint az M3 Mérföldkőben rögzített „Éles Üzemi Támogatás" elvégzése az SAP Szerződésben rögzített határidőkkel nem lehetséges.

4. *Eljárási kérdések*

4.1. *Kérelmezőre vonatkozó információk*

Kérelmező adatai: Libra Szoftver Zrt. (székhely: 1113 Budapest, Karolina út 65.; képviselő: Faur Kálmán).

Jelenleg társaságunk, a Libra Szoftver Zrt. biztosítja a több Közlekedési Központ részére a vállalatirányítási rendszereket. A társaságunk által biztosított vállalatirányítási rendszerek évek óta szolgálják a jogelőd Volán társaságok működését. A Közlekedési Központok jelentős részének jelen eljárás tárgyát képező igényét a meglévő Libra Szoftver vállalatirányítási rendszerek minimális módosításával ki lehetne elégíteni. Amennyiben az ÁVNY a Kbt. 5. §-ának megfelelően közbeszerzési eljárást folytatott volna le a Közlekedési Központok vállalatirányítási rendszerének beszerzésére, úgy azon társaságunk is tudott volna indulni ajánlattevőként, és nagy valószínűséggel társaságunk lett volna az eljárás nyertese is. Következésképpen az SAP Szerződés megkötése súlyosan sérti a jogos érdekünket.

4.2. *Beszerzőre vonatkozó információk*

Név: ÁVNY Állami Vagyonnyilvántartási Kft.

Székhely: 1133 Budapest, Pozsonyi út 56.

Beszerzés tárgya: SAP vagy azzal egyenértékű szoftverek, fejlesztőeszközeik szállítása, valamint kapcsolódó szolgáltatások nyújtása

4.3. *Tudomásszerzés és jogsértés időpontja*

A jogsértés időpontja az SAP Szerződés megkötése, azaz 2014. december 16. A tudomásszerzésünk időpontja az ÁVNY általi Adatszolgáltatás kézhezvétele, azaz 2015. április 1.

4.4. *Előzetes vitarendezés*

Előzetes vitarendezésre nem került sor.

4.5. *Lehetséges egyéb érdekeltek*

Lehetséges egyéb érdekeltekről nincs tudomásunk.

4.6. *Tárgyalás*

Kérjük a tisztelt Döntőbizottságot, hogy a jogorvoslati eljárásban szíveskedjen tárgyalást tartani.

Budapest, 2015. április 10.

Tisztelettel:

Dr. Várszegi Zoltán

Réti, Antall és Társai Ügyvédi Iroda

Réti, Antall és Társai
Ügyvédi Iroda
Dr. Várszegi Zoltán
H-1113 Budapest, Bártfay László utca 28.
Postacím: H-1111 Budapest, Pf. 215.
T: (+36-1) 491 9686, F: (+36-1) 461 9898
014.

Mellékletek:

1. Ügyvédi meghatalmazás
2. SAP Szerződés
3. Megállapodás
4. Adatszolgáltatás