

[REDACTED]
[REDACTED]
[REDACTED]
részére

Tárgy: *Válasz előzetes vitarendezési kérelemre – a Budapest Főváros XVI. Kerületi Önkormányzat, mint Ajánlatkérő által kiírt „Vállalkozási szerződés Budapest Főváros XVI. Kerületi Önkormányzat által fenntartott nevelési és oktatási intézmények közétkeztetési szolgáltatásának ellátására vonatkozóan” tárgyában indított közbeszerzési eljárásban TED 2016/S 182-326944 számon megjelent hirdetmény tartalmával kapcsolatosan*

Tisztelt [REDACTED]

A [REDACTED] mint érdekelt gazdasági szereplő 2016. szeptember 29. napján előzetes vitarendezési kérelmet nyújtott be a Budapest Főváros XVI. Kerületi Önkormányzat, mint ajánlatkérő által „Vállalkozási szerződés Budapest Főváros XVI. Kerületi Önkormányzat által fenntartott nevelési és oktatási intézmények közétkeztetési szolgáltatásának ellátására vonatkozóan” tárgyban indított közbeszerzési eljárásban a TED 2016/S 182-326944 számon megindított közbeszerzési eljárást megindító hirdetménnyel összefüggésben, figyelemmel a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 80. §-ában foglaltakra.

A [REDACTED] a továbbiakban: Kérelmező – előzetes vitarendezési kérelmére – a Kbt. 80. § (3) bekezdésének megfelelően – Ajánlatkérő képviseletében eljárva – a kérelmi elemek sorszámanak megfelelő jelölést alkalmazva – az alábbi

v á l a s z t

terjesztjük elő.

1.

Az Ajánlati felhívás III.1.4) A részvételre vonatkozó objektív szabályok és kritériumok pontja biztosítja Ajánlatkérő számára a helyet és lehetőséget, hogy az alkalmassági követelményeket felsorolja. A hirdetménykezelő felület 1000 karaktert biztosít Ajánlatkérő számára, hogy bemutassa az előírásra kerülő alkalmassági minimumkövetelményeket és az azok igazolására vonatkozó információkat.

Ajánlatkérő által megadott információ mennyiség 854 karaktert ölelt fel, ez tartalmazza az alkalmassági követelményekre való kulcsszavas utalást, valamint az igazolás rövid bemutatását.

Az Ajánlati felhívást kiegészítő dokumentáció 12. Alkalmassági követelmények pontja tartalmazza az alkalmassági minimumkövetelmények és azok igazolása részletes kifejtését, amely fejezet 16396 karaktert tartalmaz, vagyis egyértelműen szemlélteti, hogy Ajánlatkérő a szükséges karakterszám 6 %-át biztosító területen volt kénytelen feltüntetni a törvény által elvárt minimális információkat.

Ajánlatkérő részéről fenti ellentét feloldásának egyetlen módja volt, hogy utalt arra, hogy „Az alkalmassági követelményei az Ajánlati felhívást kiegészítő közbeszerzési dokumentációban kerülnek részletesen kifejtésre.” Az Ajánlati felhívást kiegészítő közbeszerzési dokumentáció minden gazdasági szereplő számára elérhető, az korlátlanul és díjmentesen közzétételre került a <http://www.juratio.hu/kozbeszerzesi-eljarasok> menüpont alatt.

Fenti megállapításokon túlmenően Ajánlatkérő részéről módosításra kerül az Ajánlati felhívás, annak érdekében, hogy a Kbt. 65. § (2) bekezdésében foglaltaknak Ajánlatkérő maradéktalanul eleget tegyen.

Ajánlatkérő a módosító hirdetmény feladásáról közvetlenül, egyidejűleg tájékoztatni fogja az érintett a gazdasági szereplőket.

2.

Ajánlatkérő az Ajánlati felhívást kiegészítő dokumentáció 12. Alkalmassági követelmények - Gazdasági és pénzügyi alkalmasság pontjának P/2. pontjában meghatározott, a közbeszerzés tárgyából származó árbevételre vonatkozó minimumkövetelményt az alábbi jogszabályhelyek figyelembe vételével, azoknak maradéktalanul megfelelvén írta elő:

A közbeszerzési eljárásokban az alkalmasság és a kizáró okok igazolásának, valamint a közbeszerzési műszaki leírás meghatározásának módjáról szóló 321/2015. (X. 30.) Korm. rendelet (Kr.) 19. § (1) bekezdése értelmében: „Az ajánlattevőnek, illetve a részvételre jelentkezőnek a szerződés teljesítéséhez szükséges pénzügyi és gazdasági alkalmassága árubeszerzés, építési beruházás, valamint szolgáltatás megrendelése esetén igazolható c) az **előző legfeljebb három lezárt üzleti évre vonatkozóan kérhető, teljes – általános forgalmi adó nélkül számított – árbevételéről, illetve ugyanazon időszakban a közbeszerzés tárgyából származó – általános forgalmi adó nélkül számított – árbevételéről** szóló – adott esetben az egységes európai közbeszerzési dokumentumba foglalt – nyilatkozattal, attól függően, hogy az ajánlattevő vagy részvételre jelentkező mikor jött létre, illetve mikor kezdte meg tevékenységét, ha ezek az adatok rendelkezésre állnak”.

Kbt. 65. § (5) bekezdés: „...Az ajánlattevőketől megkövetelt – általános forgalmi adó nélkül számított – **árbevétel tekintetében az ajánlatkérő legfeljebb a beszerzés – a 19. § (3) bekezdésének alkalmazása nélkül számított – becsült értékének megfelelő mértékű alkalmassági minimumkövetelményt írhat elő.** Az árbevételi adatokra vonatkozó minimumkövetelményt az ajánlatkérőnek úgy kell meghatároznia, hogy az a gazdasági szereplő, amely rendelkezik az ajánlatkérő által vizsgált üzleti évben vagy éveken összesen az adott közbeszerzés – a 19. § (3) bekezdésének alkalmazása nélkül számított – értékét elérő teljes árbevétellel, nem minősülhet alkalmatlannak.”

Ajánlatkérő a Kérelmben foglaltakkal összhangban, valóban 5 évre kíván szerződést kötni a tárgyi eljárás nyertes ajánlattevőjével, ennek megfelelően a becsült érték is 5 évre számítottan került megállapításra. Ajánlatkérő a fent idézett jogszabályi rendelkezések figyelembe vételével, az 5 évre kalkulált becsült érték 3 évre arányosított értékének megfelelően, ahhoz igazodva – vagyis „a rögzített időszak tekintetében arányos” értékben – állapította meg a becsült értéket.

A Kbt. 80. § (2) bekezdése értelmében „A kérelmezőnek az ajánlatkérőhöz benyújtott kérelmében (a továbbiakban: előzetes vitarendezési kérelem) meg kell jelölnie az írásbeli összegezés vagy egyéb dokumentum, vagy eljárási cselekmény jogértőnek tartott elemét, továbbá a kérelmező javaslatát, észrevételét, valamint az álláspontját alátámasztó adatokat, tényeket, továbbá az azt alátámasztó dokumentumokra – ha vannak ilyenek – hivatkozniuk kell.”

Fentiekén túlmenően, kérelmező a 2. kérelmi elem tekintetében nem jelölte meg az álláspontját alátámasztó adatokat, tényeket, így Ajánlatkérő elutasítja az előzetes vitarendezési kérelem 2. pontjában foglaltakat.

3.

Ajánlatkérő a 3. kérelmi pontban foglaltakat kiegészítő tájékoztatás kérésnek tekinti, mivel Kérelmező részéről az az Ajánlati felhívást kiegészítő dokumentáció 12. Alkalmassági követelmények - Műszaki, illetve

szakmai alkalmasság pontjának M/1. alpontjában előírásra került referencia értelmezése tekintetében került sor kérdések megfogalmazására.

Ajánlatkérő álláspontja szerint az M.1. pontban foglalt referenciakövetelmény egyértelműen rögzíti a benyújtandó referenciával szemben támasztott követelményeket, azonban a verseny tisztasága, az esélyegyenlőség és az egyenlő elbánásmód alapvető követelmények tiszteletben tartásával az alábbiakban nyújt értelmezést a minimumkövetelmények tekintetében:

Ajánlatkérő részéről maximum 3 közétkeztetési szolgáltatás ellátására vonatkozó szerződés (esetleg arra vonatkozó nyilatkozat) kerülhet benyújtásra annak érdekében, hogy megfeleljen az M/1. pontban előírásra került követelményeknek.

1. A szerződések között legalább 1 olyan szerződésnek kell szerepelnie, amely legalább egy éven (12 hónapon) keresztül folyamatosan teljesített szolgáltatást mutat be (1. pont), mivel a „*folyamatosan teljesítettség*” kizárólag egy szerződésre vonatkozhat, nem adódhat össze több szerződésből.

2-3. Az M/1. követelmény 2-3. pontjai vonatkozásában Ajánlattevő részéről az ott foglalt követelményt az ismertetett 3 referenciából kell tudnia összesen teljesíteni, vagyis 1 éves perióduson belül legalább 900.000 adag meleg ebéd elkészítését kell tudnia igazolni, valamint a maximum 3 szerződésben foglalt ellenszolgáltatásnak összesen el kell érnie a 400.000.000,- Ft értéket egy adott évre vetítetten.

4. A bemutatásra kerülő maximum 3 szerződésből Ajánlattevőnek igazolni kell, hogy volt olyan 1 évet felölelő időszak, amikor legalább 15.000 adag diétás étel szerződésszerű elkészítésére került sor.

Kérelmező a 3. kérelmi elem tekintetében nem jelölte meg az álláspontját alátámasztó adatokat, tényeket, így Ajánlatkérő elutasítja az előzetes vitarendezési kérelem 3. pontjában foglaltakat, mely szerint az M/1. pontban foglaltak sértik a Kbt. 65. § (2) és (5) bekezdésében foglaltakat.

4.

Ajánlatkérő álláspontja szerint a szolgáltatás megfelelősége – amely kulcsfontosságú a higiénés, diétás szempontok betartatása és egyéb közegészségügyi kockázatok szakszerű kezelése miatt – megfelelő tudással és tapasztalattal rendelkező szakembergárda jelenlétét feltételezi.

Amint az a Kbt. 65. § (3) bekezdésében is rögzítésre került, „*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 mérlegelte az esélyegyenlőség alapvető kötelezettségét, valamint az elvárt szolgáltatás megfelelő színvonalához és a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges szakmai követelményszintet. Ennek eredményeként megállapítható, hogy közétkeztetési szolgáltatás területén ahhoz, hogy valaki felelősségteljesen, önálló munkavégzésre legyen képes akár ételmezésvezetőként, akár dietetikusként, több mint két éves szakmai tapasztalattal kell rendelkeznie. Ennél hosszabb szakmai tapasztalat a minimális záloga a biztonságos, a sokrétű közegészségügyi előírásoknak is megfeleltethető étel-előállításnak. Ajánlatkérő emellett mérlegelte a szakácsokkal szemben elvárható tapasztalati időt is, ennek eredményeképpen leszögezhető, hogy a szakácsokkal szemben is elvárható egy olyan szakmai tapasztalati szint (praktikusan időbelileg meghatározottan), ami után nem kizárólag késztelekek, hanem a szolgáltatás speciális jellegének megfelelően (nagy volumenben történő ételkészítés) fogyasztható, optimális ízvilágú késztelekek kerülnek az intézményekhez kiszállításra.

Ajánlatkérő a fenti szigorú szakmai elvárásokat, valamint Kérelmező álláspontját is mérlegelve módosítani fogja az Ajánlati felhívást kiegészítő dokumentáció 12. Alkalmassági követelmények - Műszaki, illetve szakmai alkalmasság pontjának M/2. pontjában foglalt követelményeket.

A követelményszint Kérelmező által javasolt szintre csökkentése azonban Ajánlatkérő álláspontja szerint a szolgáltatás nem megfelelő szakmai színvonalának a veszélyét hordozza magában, amely népegészségügyi kockázatokat is rejt magában.

Ajánlatkérő a fentiekben foglalt módosítási szándék rögzítésével kíván Kérelmező álláspontjában foglaltaknak részben megfelelni. Ajánlatkérő a módosító hirdetmény feladásáról közvetlenül, egyidejűleg tájékoztatni fogja az érintett gazdasági szereplőket.

5.

Ajánlatkérő nem ért egyet a Kérelmező álláspontjával.

A 321/2015. (X. 30.) Korm. rendelet 21. § (3) bekezdés i) pontja alapján a teljesítéshez rendelkezésre álló eszközök, berendezések, illetve műszaki felszereltség leírásával is igazolható ajánlattevő alkalmassága.

A Közbeszerzési Döntőbizottság D.871/11/2005. sz. határozatában kimondta, hogy Ajánlatkérő akkor nem írhatja elő, hogy a gazdasági szereplő már a közbeszerzési eljárás során ténylegesen rendelkezzen az alkalmassági követelményként meghatározott eszközökkel, berendezésekkel, illetve műszaki felszereltséggel, ha e nélkül is igazolható a megfelelő teljesítés.

A tárgyi szolgáltatás megfelelő minőségű teljesítéséhez feltétlenül szükséges egy megfelelően kialakított és már kipróbáltan, jól működő ügyfélszolgálati (diszpécser) központ megléte. A diszpécserközpont működése és az abból kinyerhető riportok jelentik Ajánlatkérő számára az elfogadható színvonalú, ezáltal szerződészerű teljesítés garanciáját.

Ajánlatkérő álláspontja szerint egy ügyfélszolgálati (diszpécser) központ a kiépítést követően legalább 12 hónapos teszt időszak után tekinthető kidolgozottnak. Minimálisan ennyi idő szükséges ahhoz, hogy a protokoll eljárások gyakorlati tapasztalatok alapján történő véglegesítése megtörténhessen. Azon közétkeztetési szolgáltatások esetén, amelyek felhasználója közvetlenül nem Ajánlatkérő, hanem közvetetten annak intézményeibe járó gyermekek, illetve közvetlenül a gyermekeket képviselő szülők, ez a kitétel különösen igaz. Ajánlatkérő ehelyütt hangsúlyozni kívánja, hogy a felmerült gyakorlati tapasztalat ellenére nem támasztott időbeli követelményt a diszpécserközpont fennállására vonatkozóan, pusztán annak meglétét írta elő, ezáltal is elősegítve a minél szélesebb ajánlattevő kör jelentkezését.

Ajánlatkérő számára az elkészített és tálalt ételekkel kapcsolatban kiemelt jelentőséggel bír a szülők véleménye. A szülők számára biztosít lehetőséget az M/4. d) pont szerinti alkalmassági követelmény szerinti ügyfélszolgálati (diszpécser) központ előírása, ezáltal hogy ezen keresztül tudják hétköznapokon munkaidő alatt (8.00 és 16.00 óra között) a kiszállított és tálalt ételekkel kapcsolatban a minőségi vagy bármilyen egyéb észrevételüket jelezni.

Az Ajánlatkérő által megkövetelt ügyfélszolgálati rendelkezésre állási időtartam illeszkedik a napszaki étkezésekhez (tízórai, ebéd, uzsonna), nem követel meg irreális (hétvégi vagy munkaidő utáni) rendelkezésre állást, egyben elvárható, hogy egy közétkeztetéssel foglalkozó gazdasági szereplő rendelkezzen olyan ügyfélszolgálati (diszpécser) központtal, amely tudja fogadni akár az Ajánlatkérő, akár a szülők észrevételeit, kéréseit, panaszait, reklamációit.

Ajánlatkérő az ügyfélszolgálati központ által készített riportok segítségével tudja nyomon követni, hogy milyen észrevételek érkeztek a nyertes ajánlattevő szolgáltatásával kapcsolatban, és ezen visszajelzések becsatornázásával tud nyertes ajánlattevő szolgáltatása ellen minőségi kifogást emelni.

Kérelmező által idézett 166/10/2016. KDB határozat rögzíti a következőket: „A Kbt. idézett rendelkezései szerint az alkalmassági követelményrendszer akkor jogszerű, ha az azgal összefüggésben meghatározott adatok és tények a közbeszerzés tárgyára korlátozódnak, másrészt a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges feltételek mértékét nem haladják meg. Egy adott alkalmassági feltétel

szükségességét az adott közbeszerzési eljárás tárgyára vonatkozó összes körülmény figyelembevételével lehet megítélni, amelyek a szerződésszerű teljesítést befolyásolják, így nemcsak a beszerzés értéke, hanem a beszerzés tárgyát képező munka volumene, összetettsége, a szerződéses feltételek, a kivitelezésre rendelkezésre álló idő, a személyi és tárgyi feltételek is e körbe tartoznak.”

Ajánlatkérő megítélése alapján az előírt ügyfélszolgálati (diszpécser) központ meglétének előírása, mint alkalmassági minimumkövetelmény a közbeszerzés tárgyára korlátozódik, mivel egyrészt több ezer gyerek közétkeztetése során a folyamatos rendelkezésre állás, kapcsolattartás, gyors és hatékony kommunikáció, különösen a „fogyasztói panaszok” azonnali kezelése tekintetében elengedhetetlen, ez pedig ügyfélszolgálat révén valósulhat meg szakmailag megfelelő, ugyanakkor költséghatékony módon.

Másrészt Ajánlatkérő ezen előírása illeszkedik a beszerzés tárgyához, az ajánlati felhívást kiegészítő dokumentáció részét képező szerződés-tervezet VI./12. pontja alapján:

„Amennyiben a Vállalkozó által üzemeltetett hibabejelentésre szolgáló internetes rendszerben és diszpécserközpontban egy adott érkezés kapcsán legalább 500 szülő jelzi az elégedetlenségét, úgy Megrendelő köteles a hibajelzés alapján a kifogással érintett ételt megvizsgálni és a vizsgálat eredményeként Megrendelő jogosult a hibás teljesítésre irányadó kötbért érvényesíteni.”

Az M/4. d) pontja szerinti alkalmassági követelményben előírásra került, hogy a diszpécserközpont „Ajánlatkérő számára riportokat biztosít a szolgáltatás minőségével kapcsolatos bejelentésekről”.

A fenti alkalmassági követelmény előírása teszi lehetővé, hogy Ajánlatkérő a szerződéses rendelkezésben foglaltakat érvényesíteni tudja, azaz élni tudjon – amennyiben a feltétel teljesül – a szerződést biztosító, hibás teljesítést szankcionáló mellékkötelezettség érvényesítésével, adott esetben a szerződés adta felmondási jogával.

Az előírt alkalmassági követelmény, az ügyfélszolgálati (diszpécser) központ biztosítása alapján garantált ajánlatkérő számára, hogy a nyertes ajánlattevő által nyújtott szolgáltatás az ajánlatkérő által kért közétkeztetési szolgáltatással (ahhoz kapcsolódó minden további szolgáltatással együtt) **műszakilag egyenértékű legyen.**

Felhívjuk Kérelmező figyelmét, hogy a Kbt. 65. § (7) bekezdése alapján az előírt alkalmassági követelményeknek az ajánlattevők bármely más szervezet vagy személy kapacitására támaszkodva is megfelelhetnek, a közöttük fennálló kapcsolat jogi jellegétől függetlenül.

Emellett a Kbt. lehetőséget biztosít gazdasági szereplők számára, hogy közösen nyújtsanak be ajánlatot. Az előírt alkalmassági követelményeknek a közös ajánlattevők együttesen is megfelelhetnek.

Összességében megállapítható, hogy Ajánlatkérő a fenti követelményt a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges mértékben írta elő – kizárólag a diszpécserközpont megléte, mint a szerződésszerű teljesítés megkezdésének garanciája került előírásra, minden további versenyszűkítő követelmény nélkülözve – így nem sértette meg a Kbt. 65. § (3) bekezdésében foglaltakat, valamint nem sérültek a Kbt. 2. § (1) és (4) bekezdésében foglalt alapelvek sem.

Fentieknek megfelelően nem helytálló az a kérelmezői álláspont, miszerint az ajánlati felhívást kiegészítő dokumentáció M/4. d) pontja alatt meghatározott alkalmassági szempont a Kbt. 65. § (3) bekezdése alapján jogsértő, így ajánlatkérő ezen alkalmassági követelmény, ennek megfelelően az ajánlati felhívás és a dokumentáció módosítását nem látja indokoltnak.

Ajánlatkérő elutasítja az előzetes vitarendezési kérelem 5. pontjában foglaltakat.

Ajánlatkérő tárgyi előzetes vitarendezésre adott – anonimizált – válaszát valamennyi, a tárgyi közbeszerzési eljárásban jelenleg ismert érdekelt gazdasági szereplő részére egyidejűleg megküldte.

Budapest, 2016. október 4.



dr. Vincze-Pap Gergely
ajánlatkérő nevében eljáró

dr. Vincze-Pap Gergely
felelős akkreditált közbeszerzési
szaktanácsadó
Lajstromszám: 00382
JURATIO ZRT.

Melléklet: Előzetes vitarendezési kérelem