

Szakértői vélemény

Budapest Főváros VII. kerület Erzsébetváros Önkormányzata által „Budapest, VII. kerület, Peterdy utca 16. szám alatti Idősek Otthonának szekunder körű hőleadóinak és csővezetékeinek energetikai korszerűsítése” tárgyú közbeszerzési eljárás nyomán kötött szerződés újabb módosításához

A szerződésmódosítás a szerződés teljesítési határidejét érinti. Az első szerződésmódosítás alapján a fűtési szezon végeztével, 2017. május 15-én kaptak volna munkaterületet, mivel a kivitelezési munkák nagy részét a fűtési szezon alatt nem lehet elvégezni. (Ebben az esetben a szerződés teljesítése: 2017. június 30.). Mivel az időjárási körülmények miatt kicsit tovább kellett fűteni, így a munkaterület átadására csak 2017. május 22-én került sor. Ennél fogva a vállalkozónak egy héttel rövidebb idő állt a rendelkezésére a kivitelezési munkák elvégzésére, mely időtartam nem elegendő a teljesítésre. Ennélfogva az említett egy hetes időtartammal meghosszabbításra kerül a szerződés.

A közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 141. § (1) bekezdés (2), (4) és (6) bekezdése sorolja fel azokat az eseteket, feltételeket, melyek esetén a szerződésmódosítás jogszerű.

A Kbt. 141. § (2) bekezdés szerint a „szerződés - a (4) vagy (6) bekezdésben foglalt feltételek vizsgálata nélkül - új közbeszerzési eljárás lefolytatása nélkül módosítható, ha a módosítás eredményeként az ellenérték növekedése - vagy több módosítás esetén azok nettó összértéke - nem éri el az alábbi értékek egyikét sem

a) az uniós értékhatárt elérő értékű eredeti szerződés esetén az uniós értékhatárt;
b) szolgáltatás és árubeszerzés esetén az eredeti szerződés értékének 10%-át, építési beruházás, építési vagy szolgáltatási koncesszió esetén az eredeti szerződéses érték 15%-át;
valamint a módosítás nem változtatja meg a szerződés általános jellegét és illeszkedik az eredeti szerződés jellegéhez.”

A Kbt. 141. § (4) bekezdés értelmében a Kbt. 141. § „(2) bekezdésben szabályozott esetek mellett a szerződés - a (6) bekezdésben foglalt feltételek vizsgálata nélkül - új közbeszerzési eljárás lefolytatása nélkül módosítható, illetve módosulhat az alábbiak közül bármely esetben:

a) ha a szerződés minden ajánlattevő számára előre megismerhető módon, egyértelműen rögzíti a szerződés meghatározott tartalmi elemei későbbi változásának (ideértve az opció gyakorlásának) pontos feltételeit és tartalmát. Az ilyen szerződéses feltételek azonban nem rendelkezhetnek olyan módosításokról, amelyek megváltoztatnák a szerződés általános jellegét;
b) az eredeti szerződő féltől további építési munkák, szolgáltatás vagy áruk beszerzése szükséges, amelyek nem szerepeltek az eredeti szerződésben, amennyiben a szerződő fél személyének változása

ba) nem megvalósítható gazdasági vagy műszaki okból, különösen az eredeti szerződéssel beszerzett, meglévő berendezésekkel, szolgáltatásokkal vagy létesítményekkel való felcserélhetőség vagy együttműködés miatt; és

bb) az ajánlatkérő számára jelentős hátránnyal vagy a költségek megsokszorozódásával járna. Az ellenérték növekedése - vagy több módosítás esetén azok együttes nettó értéke - azonban nem haladhatja meg az eredeti szerződés értékének 50%-át;

c) a következő feltételek együttes teljesülése esetén:

ca) a módosítást olyan körülmények tették szükségessé, amelyeket az ajánlatkérő kellő gondossággal eljárva nem láthatott előre;

cb) a módosítás nem változtatja meg a szerződés általános jellegét;
cc) az ellenérték növekedése nem haladja meg az eredeti szerződés értékének 50%-át. Ha egymást követően több olyan módosításra kerül sor, amelyek a ca) alpont szerinti több, egymással nem összefüggő körülmény miatt merültek fel, ez a korlátozás az egyes módosítások nettó értékére alkalmazandó. Az egymást követő módosítások nem célozhatják e rendelkezés megkerülését.”

A Kbt. 141. § (6) bekezdése pedig a következő rendelkezéseket tartalmazza: „A (2) és (4) bekezdésben szabályozott eseteken kívül, a szerződés új közbeszerzési eljárás lefolytatása nélkül akkor módosítható, ha a módosítás nem lényeges. A szerződés módosítása lényeges, ha az eredeti szerződéses feltételektől lényegesen eltérő érdemi feltételeket határoz meg. A módosítást mindig lényegesnek kell tekinteni, ha

a) olyan feltételeket határoz meg, amelyek ha szerepeltek volna a szerződéskötést megelőző közbeszerzési eljárásban, az eredetileg részt vett ajánlattevőkön (részvételre jelentkezőkön) kívül más ajánlattevők (részvételre jelentkezők) részvételét vagy a nyertes ajánlat helyett másik ajánlat nyertességét lehetővé tették volna;

b) a módosítás a szerződés gazdasági egyensúlyát a nyertes ajánlattevő javára változtatja meg; vagy

c) a módosítás a szerződés tárgyát az eredeti szerződésben foglalt ajánlattevői kötelezettséghez képest jelentős új elemre terjeszti ki.”

Véleményem szerint a fenti lehetőségek közül a szerződésmódosítás tekintetében a Kbt. 141. § (2) és (4) bekezdésében foglaltak nem alkalmazhatók. A (2) bekezdés alkalmazhatósága nem merülhet fel, mivel a szerződéses ár egyáltalán nem változik, a (4) bekezdés a) pontja szintén nem alkalmazható, hiszen nem olyan módosulásáról van szó, melyről a felek a szerződésben előzetesen rendelkeztek.

A b) azért nem jöhet szóba, mivel jelen szerződés módosítása nem egy kiegészítő építési beruházási elem megvalósítására vonatkozik.

A c) pont viszont szóba jöhet, mivel a legnagyobb gondosság mellett sem lehetett előre látni, hogy 2017. május 15-e után is fűteni kell. Ez a tény eltér az eddigi gyakorlattól. A módosítás nem változtatja meg a szerződés általános jellegét, továbbá a szerződéses ár sem módosult, így a c) pont fennállásához szükséges további feltételek is fennállnak.

Ennek megfelelően a szerződésmódosítás jogalapja lehet a Kbt. 141. § (4) bekezdés c) pont.

A Kbt. 141. § (6) bekezdésében meghatározottak esetében azt kell megvizsgálni, hogy a szerződésmódosítás, azaz a határidő kitolása lényeges módosításnak minősül-e.

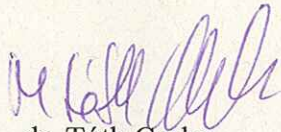
Egyrészt azt kell vizsgálni, hogy olyan feltételeket határoz-e meg a szerződésmódosítás, amelyek ha szerepeltek volna a szerződéskötést megelőző közbeszerzési eljárásban, az eredetileg részt vett ajánlattevőkön kívül más ajánlattevők részvételét vagy a nyertes ajánlat helyett másik ajánlat nyertességét lehetővé tették volna. Ez azért nem valósul meg, mert a Kbt. 115. § (1) bekezdés szerinti eljárások esetében az ajánlatkérő maga döntött az ajánlattételre felhívandó gazdasági szereplőkről, így más ajánlattevők részvétele fogalmilag kizárt. A Kbt. 141. § (6) bekezdés a) pont szerint azt is vizsgálni kell, hogy a határidő módosítása nem olyan tényező-e, mely a közbeszerzési eljárásban az ajánlattevők sorrendjét befolyásolta volna. Jelen esetben a határidő módosítása nem jelenti azt, hogy a nyertes ajánlattevőnek a szerződés teljesítésére több idő állna a rendelkezésére, mint ami a kiírásban szerepel. Ez a kiírás szerint há-

rom és fél hónap volt, majd az első módosítás nyomán 6 hétre módosult, mely jelen módosítással sem változik. A teljesítési határidő továbbra is 6 hét. Minthogy a teljesítési határidő vagy az előteljesítés mértéke nem volt értékelési részszempont, így a fenti tény az ajánlattevők közötti sorrendet nem befolyásolja, a módosítással a nyertes ajánlattevő nem került kedvezőbb helyzetbe.

A szerződésmódosítás a szerződés gazdasági egyensúlyát éppen az előző bekezdésben leírt okokból nem változtatja meg a nyertes ajánlattevő javára [Kbt. 141. § (6) bekezdés b) pont szerinti követelmény], hiszen a teljesítési határidő módosításával a szerződéses ár nem módosult. A határidő kitolása egyéb gazdasági előnyt sem jelent a nyertes ajánlattevő számára, ugyanis a szerződésmódosítás nélkül sem álltak volna fenn a kötbér-fizetési kötelezettség feltételei. Minthogy a szerződés tárgya semmiben sem változik, a módosítás a szerződés tárgyát az eredeti szerződésben foglalt ajánlattevői kötelezettséghez képest jelentős új elemre nem terjeszti ki.

Ennek nyomán a Kbt. 141. § (6) bekezdésben foglalt, a szerződés módosítását kizáró feltétel egyike sem áll fenn, így a szerződésmódosítás megfelelő a Kbt. 141. § (6) bekezdésében foglaltaknak (is).

Budapest, 2017. június 23.



dr. Tóth Csaba

felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó