

HNT, SZERZŐDÉSMÓDOSÍTÁS, TELJESÍTÉS ELLENŐRZÉSE

dr. Kugler Tibor
kugler.tibor@kt.hu

Hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás I.

Rendszertani jellemzők

- Kbt. 98. § szerinti jogalapok bármely eljárási rendben, ha annak feltételei fennállnak
 - 103. § szerinti ellenőrzés mindig alkalmazandó
 - a nemzeti rezsimben biztosított 113. § nem alkalmazható
- nemzeti eljárási rendben a 114. § (9) szerint
 - 103. § szerinti ellenőrzés alkalmazandó
 - 113. § szerinti összefoglaló tájékoztatás nem alkalmazható
- nemzeti eljárási rendben a 115. § szerint választhatóan
 - sem a 103. §, sem a 113. § nem alkalmazható
- közszolgáltató ajánlatkérők [307/2015. Kr. 15. § alapján]
 - 103. § szerinti ellenőrzés alkalmazandó [Kr. 17. § (2)]
 - a nemzeti rezsimben biztosított 113. § nem alkalmazható [Kr. 1. § (3)]

Hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás II.

Általános alkalmazási lehetőségek I.

- a megelőző eljárás eredménytelen (nyílt, meghívásos), a feltétek lényegesen nem változtak
 - kizárólag a korábbi nem kizárt vagy alkalmatlan ajánlattevők felhívása lehetséges
- nem vagy alapvetően nem megfelelő ajánlatok miatt a korábbi eljárás eredménytelen és a feltételek lényegesen nem változtak
 - alapvetően nem megfelelő ajánlat és jelentkezés
- műszaki-technikai sajátosság vagy kizárólagos jogok védelme
 - ha nincs reális alternatíva és indokolatlan versenyszűkítés

Hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás III.

Általános alkalmazási lehetőségek II.

- egyedi művészeti alkotás, előadás beszerzése
- rendkívüli sürgősség
 - a feltételek nem változtak
 - nem kell alkalmassági követelményt előírni
 - a kizáró okokat nem kell utólag igazolni
 - indokolt döntés a KH honlapján a vizsgálatról
- új építés, szolgáltatás megrendelése
 - ugyanazon AK a korábbi nyertestől rendel meg azonos vagy hasonló munkát, összhangban az alapprojekttel
 - a korábbi eljárás hirdetményében meg kellett jelölni a lehetséges további beruházásokat és szolgáltatásokat
 - az első szerződéskötéstől 3 éven belül indítható

Hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás IV.

Általános alkalmazási lehetőségek III.

- árubeszerzés esetén a korábbi jogalapokkal egyezően
 - kutatási, fejlesztési célból előállított áru
 - a korábban beszerzett dolog kicserélése inkompatibilitással vagy aránytalan nehézséggel járna
 - árutőzsdén jegyzett és beszerzett áru
 - beszerzés kivételesen kedvező feltételei (felszámolás, bírósági végrehajtás keretében)
- tervpályázati eljárást követő szolgáltatás megrendelése
 - értékelési szempont a legjobb ár-érték arány

Hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás V.

Főbb jellemzők

- eljárási szabályok
 - ajánlattételi felhívás vagy tárgyalási meghívó közvetlen megküldése
 - nem kell szerződéstervezetet és iratmintákat rendelkezésre bocsátani
 - végleges ajánlat írásbeli benyújtása csak több ajánlattevő esetén szükséges
- ellenőrzési szabályok
 - a vizsgálatot a KH elnöke folytatja le 10 napon belül
 - 3 napos határidővel hp.-ra van lehetőség
 - rendkívüli sürgősséggel kapcsolatos indokolt döntés közzététele a KH honlapján

Hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás VI.

„Speciális alkalmazási lehetőségek”

- Kbt. 114. § (9) nemzeti eljárási rendben
 - régi Kbt. 122. § (7) b) szerinti jogalap
- Kbt. 115. § nemzeti eljárási rendben
 - 18 / 100 millió HUF alatti beszerzésnél választható
 - uniós finanszírozás+határon átnyúló projekt esetén kizárt
 - min. 4 gazdasági szereplőt kell ajánlattételre felhívni (kkv-k)
 - vitarendezésre adott válasz megküldésétől 5 nap a moratórium
 - összegezés megküldésétől 5 nap a moratórium
 - ha csak 1 ajánlat érkezik, nincs moratórium
- közszolgáltató ajánlatkérők [307/2015. Kr. 15. § szerinti jogalapok]
 - a jogalapok bizonyos eltérésekkel a Kbt. 98. §-t követik
 - a hivatkozott szabályok nemzeti eljárási rendben is irányadók [Kr. 1. § (3) bekezdés]
 - a KH elnöke törvényességi felügyeletet gyakorol a Kbt. 103. § szerint

Szerződés teljesítésében részt vevők I.

Teljesítésben részt vevők

- Teljesítésre kötelezett: nyertes ajánlattevő(k), projektársaság (amiben az ajánlatkérőnek is lehet részesedése)
- Építési beruházás és szolgáltatás: alvállalkozói teljesítés összesített aránya maximum 50%; szub-alvállalkozó is maximum 50%-ban vonható be [Kbt. 138. § (1), (5)]
- alkalmasság igazolásához igénybe vett szervezet/szakember bevonása kötelező [Kbt. 138. § (2), 65. § (9)]
- beállítási, üzembe helyezési, fontosabb feladatok ajánlattevő általi ellátása előírható [Kbt. 65. § (10)]
- a fenti eset kivételével az alvállalkozó bevonása nem korlátozható (de a bejelentéssel együtt a kizáró okok hiányáról nyilatkozni kell)
 - probléma: az alkalmasságot igazoló alvállalkozó – kötelező – bevonásának mértéke az 50%-ot meghaladná (a teljesítésbe ilyenkor is csak max. 50%-ig vonható be)

Szerződés teljesítésében részt vevők II.

Teljesítésben részt vevők

- az ajánlat értékelésekor meghatározó körülménynek minősülő szervezet / szakember (pl. ha a személyi állományt értékeli az ajánlatkérő) bevonása kötelező
- de ha jogutódlással megszűnik vagy lecserélik az adott szervezetet vagy személyt, az új szervezetnek / személynek is teljesítenie kell az előírt feltételeket, továbbá szükséges az ajánlatkérő hozzájárulása

Szerződés teljesítésében részt vevők III.

A teljesítésben részt vevők személyének változása

- nyertes ajánlattevő
 - ha a szerződés előre, egyértelműen rendezi és a projektársaság vagy a finanszírozó lép be jogutódként
 - átalakulás, egyesülés, szétválás, más módon jogutódlással megszűnés
 - teljes üzletág átruházása
 - szerződés átruházása fizetésképtelenségi eljárás kapcsán
 - garancia: a jogutód nincs kizárva, alkalmas és nem a Kbt. megkerülése a cél
- ajánlatkérő
 - általános szabály, pl. hatásköri változás

Szerződések módosítása I.

Szerződésmódosítás

- hatály és alkalmazandó szabályok [Kbt. 197. § (1) és T/6983. iromány 15. § (3)]
- főbb esetszoportok, melyek bármelyike fennállása esetén jogszerű
 - **de minimis értékhatár**
 - ~ uniós érték felett uniós értékhatárig és az eredeti érték 10, illetve 15%-áig
 - ~ uniós értékhatár alatti szerződésnél a szerződés értéke 10, illetve 15%-áig
 - ~ nem változtathat a szerződés általános jellegén
 - ~ értékkel összefüggő változásokra is alkalmazható (pl. az ellenszolgáltatás növekedése és többletfeladat)
 - **előre, egyértelműen rögzített feltételek** (pl. adott munkanem nagyobb mennyiségben szükséges)
 - **eredeti szerződő féltől további beszerzés** az eredeti érték 50%-áig, ha a szerződő fél személyének változása jelentős hátránnyal járna

Szerződések módosítása II.

További esetek

- **kiegészítő építési beruházás vagy szolgáltatás**, ha előre nem látható okból szükséges, 50%-ig és nem változik a szerződés általános jellege
 - nem kell, hogy a teljesítéshez feltétlenül szükséges legyen
 - pótmunkák beletartozhatnak, de az előre látható többletmunka nem
 - az előre nem látható többletmunkák is beletartozhatnak [Ptk. 6: 244. § (1) bek. 2. fordulat)
- **a módosítás nem lényeges**
 - az új feltételek mellett más is indulhatott volna vagy más nyert volna (nincs mentesítő szabály)
 - gazdasági egyensúly változna a nyertes javára (nincs vélelmezett határa)
 - jelentős új elemre kiterjesztett szerződés

Szerződések módosítása III.

Az egyes jogalapokhoz kapcsolódó értékbeli korlátok vizsgálata

- de minimis: többszöri módosítás összértéke veendő figyelembe
- további beruházás beszerzése az eredeti féltől [141. § (4) b)]
 - több módosítás összértéke veendő figyelembe
- előre nem látható körülmény miatti további beszerzés [141. § (4) c)]
 - ha a több módosítás egymással nem függ össze, az egyes értékek önállóan vehetők figyelembe

Speciális szerződésmódosítás

- 322/2015. Kr. 28. §
- ép.ber. esetén az AK és a nyertes ajánlattevő a szerződéskötést követő 90. napig a beépítendő költségvetési tételeket véglegesíthetik
- műszakilag egyenértékű vagy jobb minőségű helyettesítő termékek
- a helyettesítésre a szerződésmódosítási szabályok irányadók

Szerződések teljesítésének ellenőrzése I.

- A teljesítés ellenőrzése
 - cél a közpénzekkel való felelős gazdálkodás
 - teljesítésre vonatkozó adatok a KBA-ban
 - AK ellenőrzi és dokumentálja a teljesítést és a szerződésszegést
 - sui generis közbeszerzési jogsértés (alapelvi sérelem), ha a szerződésszerű teljesítés elmarad vagy a szerződés tartalmától lényegesen eltér és az AK nem érvényesíti az ebből eredő igényeit
 - KH elnöke ebben az esetben hivatalból megindítja a DB jogorvoslati eljárását
 - ha a szerződésszegés ténye vitás, a DB felfüggeszti az eljárását és pert indít ennek megállapítása iránt

Szerződések teljesítésének ellenőrzése II.

- A teljesítés ellenőrzése
 - sui generis semmisségi esetkör, ha a módosítás célja
 - az ajánlattevőként szerződő fél mentesítése a szerződésszegés alól
 - az ajánlatkérő többletmunka-költségeket vállaljon át [de! lásd Ptk. 6: 245. § (1)]
 - az ajánlatkérő indokolatlanul vállaljon át kockázatokat
 - a módosítás vélt semmissége esetén a KH kötelezettsége az ennek megállapítására irányuló perindítás
 - ajánlatkérő további kötelezettsége
 - be kell jelentenie a KH felé a szerződő fél súlyos szerződésszegését és az emiatti jogkövetkezmények alkalmazását
 - a KH erről a honlapján listát tesz közzé

Szerződések teljesítésének ellenőrzése III.

A teljesítés ellenőrzésének főbb szabályai (308/2015. Korm. Rendelet)

- Az ellenőrzés kiterjed
 - közbeszerzési és közszolgáltatói szerződések
 - teljesítésének és módosításának
 - jogi, műszaki, szakmai ellenőrzésére
 - kivéve a jogerősen elbírált kérdéseket.
- Az ellenőrzésre irányadó szabályok
 - Ket., kivéve pl.
 - bírság, elkobzás
 - jogorvoslat, végrehajtás
 - eljárási költség

Szerződések teljesítésének ellenőrzése IV.

Az ellenőrzés elrendelésének alapja

- éves ellenőrzési terv
- meghatározott szervezetek általi kezdeményezés (pl. ÁSZ, KEHI, GVH, MÁK, ügyész, támogatást nyújtó, stb.)
 - a jogsértés tudomásra jutásától számított 90 napon belül
 - kérelem benyújtásával

A KH lehetséges intézkedései

- hiányos kérelem: hiánypótlás 5 napos határidővel
- eljárás megindítása: kezdeményező tájékoztatása 8 napon belül
- eljárás megindításának elmaradása pl.
 - hatáskör, illetékesség hiánya
 - elkésett vagy nem jogosulttól eredő kérelem
 - lehetetlen cél vagy jogerősen elbírált kérdés

Szerződések teljesítésének ellenőrzése V.

Az ellenőrzés menete

- főszabály: dokumentumok alapján (10 napon belüli adatszolgáltatási kötelezettség)
 - KBA és ingyenes, elektronikus, hatósági, magyar nyilvántartások vizsgálata
 - hozzáférés az e-naplóhoz
- iratok kérése más állami szervtől, gazdasági szereplőtől
- kivételes lehetőség: helyszíni ellenőrzés
- építési beruházás ellenőrzése
 - TSZSZ és ÉMI közreműködése szakhatóságként
 - együttműködési megállapodás a KH-val

Szerződések teljesítésének ellenőrzése VI.

Az ellenőrzés lezárása

- ügyintézési határidő: legfeljebb 90 nap
- az ellenőrzés jegyzőkönyvvel zárul, nincs határozat
- a KH lehetséges további intézkedései
 - az ügy lezárása (nem valószínűsíthető jogsértés)
 - DB-eljárás kezdeményezése közbeszerzési jogsértés esetén
 - speciális eset: alapvető sérelem a szerződésszegésből eredő igények érvényesítésének elmaradása
 - perindítás: szerződés módosításának semmissége esetén
 - a bíróság az érvénytelenség jogkövetkezményei mellett bírságot szab ki
 - más hatóság megkeresése

**KÖSZÖNÖM MEGTISZTELŐ
FIGYELMÜKET!**