

A KBT. EGYES MÓDOSÍTÁSAI, ÖNTISZTÁZÁS

dr. Kugler Tibor
kugler.tibor@kt.hu

A 2015. évi CCXXVI. törvény

Technikai jellegű változások

- hivatkozásbeli pontosítások az új Kbt.-re tekintettel pl.
 - személy- és vagyonvédelemről szóló törvény
 - minősített adat védelméről szóló törvény
- az új Kbt. rendelkezéseihez igazított ágazati szabályok
 - ügyvéd végezhet felelős akkreditált szaktanácsadói tevékenységet
 - az alvállalkozók közvetlen kifizetésének Kbt.-beli szabályára tekintettel az Étv. kifizetésre vonatkozó rendelkezéseinek pontosítása (az Étv. előírása a 2015. november 1-je előtt indult közbeszerzési eljárásokra irányadó)

A 2015. évi CCXXVI. törvény

Érdemi változások

- TSZSZ-törvény kiegészítése a szervezet szakhatósági közreműködésének nevesítésével
- Közbeszerzési tárgyú képzések kivétele a felnőttképzési törvény hatálya alól
- Dagály-törvény módosítása a rendkívüli sürgősségre alapított hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás vonatkozásában
 - hivatkozásbeli pontosítás, a jogalap általános alkalmazhatósága
 - az értékelési szempont már nem csak a legalacsonyabb ár, hanem a legalacsonyabb költség is lehet (összhang a 322-es Kr. tervező és mérnök kiválasztása, valamint építési beruházás esetén irányadó rendelkezéseivel)

A 2015. évi CCXXVI. törvény

A Kbt. egyes módosuló rendelkezései

- Az 5. § (3) alóli kivételek
 - az 5. § (3) hatálya az 5. § (2) alá nem tartozó beszerzésekre terjed ki
 - meghatározott támogatások kivétele a közbeszerzési kötelezettség alól
 - alapja szerint (egyedi kormánydöntés)
 - célja szerint (munkahely-teremtés, képzés, újraiparosítás, K+F)
 - az igénylés időpontja szerint, a forrástól függetlenül
- A közbeszerzésért felelős miniszter feljogosítása eljárási bírság kiszabására a közbeszerzések központi ellenőrzése és engedélyezése során

A 2015. évi CCXXVI. törvény

A Kbt. egyes módosuló rendelkezései

- A védelmi törvény megalkotásáig a védelmi és biztonsági célú beszerzéseket külön kormányrendelet alapján lehet majd lefolytatni (szabályozás hiánya 2014. november 7-től)
 - felhatalmazás a védelmi, migránshelyzettel összefüggő, hírszerzési, elhárítási tárgyú beszerzések szabályozására
 - A DB hatáskörének rögzítése a hírszerzési beszerzések kivételével
- Az új szerződésmódosítási szabályok [141. §] a 2015. november 1. előtt indult eljárások eredményeként kötött szerződésekre is irányadók
- Az új ellenőrzési szabályok [142. §] teljes egészében irányadók a korábbi szerződésekre (módosítás semmissége, AK bejelentési kötelezettsége jogerősen megállapított szerződésszegésekről)

Öntisztázás I.

Jogszábaály erejénél fogva kizárt

- 1 éven túli köztartozás
- Jogi személlyel szembeni büntetőjogi intézkedés hatálya

A gyakorlatban vélhetően kizárt esetkörök

- Végelszámolás, csődeljárás, felszámolás és a tevékenység felfüggesztése
 - A tisztázás a kizáró ok megszüntetése lehetne
 - Az irányelv 57. cikk (4) bekezdése (üzletfolytonossági intézkedések vizsgálata)
- Az adott eljárásra korlátozódó kizáró okok
 - Összeférhetetlenség, hamis adat, jogtalan befolyásolási kísérlet (a kizáró ok értelmét veszítené, időhiány a megteendő intézkedésekre, ajánlattételt megelőző intézkedések szükségessége)
 - Kartellezés (a GVH-val való együttműködés magát a kizáró okot szünteti meg)

Öntisztázás II.

A gyakorlatban vélhetően kizárt esetkörök

- Az off-shore kizáró ok 2 alete
 - Az adóilletőség áthelyezése a kizáró ok megszűnését eredményezné
 - Szabályozott tőzsdére bejegyzés, tényleges tulajdonos megnevezése a kizáró ok megszűnését eredményezné

Az öntisztázás lehetősége korábbi jogerős határozattal történt kizárás esetén

- Az irányelv 57. cikk (6) bekezdés kizárja az öntisztázás lehetőségét, ha a gazdasági szereplőt jogerős határozattal zárták ki a közbeszerzésből
- A DB általi eltiltás kötelező
 - Hamis adat (ha nem az AK állapítja meg) – adott eljárástól és a jövőre
 - Jogtalan befolyásolás kísérlete – adott eljárástól és a jövőre
 - Összeférhetetlenség – adott eljárásra vonatkozóan
 - Az adott eljárásra vonatkozó eltiltás kapcsán az öntisztázás a gyakorlatban vélhetően kizárt

Öntisztázás III.

Az öntisztázás során igazolandó intézkedések rendszere

- **Reparatív** intézkedések
 - Okozott kár megtérítése
 - A kizáró ok felderítésében való együttműködés a hatóságokkal
 - A korábbi jogsértő helyzet, állapot megszüntetése
 - A felelősök eltávolítása
- **Preventív** intézkedések
 - A jogszerű működést biztosító szervezeti, személyi változások
 - Szervezeti struktúra, döntéshozatali folyamatok
 - Szakértők bevonása
 - Képzések, auditok, compliance, bejelentővédelem

Ahol értelmezhető, minden lehetséges intézkedést célszerű megtenni.

Öntisztázás IV.

Az öntisztázás tipikus esetkörei

- Bűncselekményekhez kapcsolódó kizáró okok csoportja (5 éven belül jogerősen megállapított, gazdasági-szakmai tevékenységgel kapcsolatos, meghatározó pozícióban lévők által elkövetett)
 - Felelősök eltávolítása, jogköreik csökkentése
 - Együttműködés a hatóságokkal
 - Okozott kár megtérítése
 - Az eltelt idő és a többszörös elkövetés szerepe
 - Oktatás, bejelentővédelem
 - A 62. § (2) a) esetén a felelős eltávolítása magát a kizáró okot szünteti meg
 - A 62. § (2) b) esetén az öntisztázás az egyéb intézkedésekre korlátozódik, mert a kérdéses személy már eleve nincs a cégnél

Öntisztázás V.

Az öntisztázás tipikus esetei

- Korábbi eljárásban elkövetett hamis adatszolgáltatás, jogtalan befolyásolás, kartellezés
 - Felelős eltávolítása, okozott kár megtérítése
 - Döntéshozatali folyamatok megváltoztatása
 - Bevezetett intézkedések pl. az átvett adatok valóságtartalmának ellenőrzésére
 - Eltelt idő szerepe, etikai kódex, auditok, szakértők
 - A jogellenes magatartástól való tartózkodás vállalása, a beadott ajánlat tartalmának ellenőrzése, az ajánlattételhez szükséges szakértelem biztosítása önmagában nem jelent többlet-intézkedést
 - Kartellezés esetén a GVH-val való együttműködés megítélésének szempontjai
 - A jogsértés súlyát befolyásoló tényezők szerepe (pl. kapcsolódó büntetőeljárás)

Öntisztázás VI.

Az öntisztázás tipikus esetkörei

- Korábbi szerződésszegés és egyéb jogszabályok megsértése (előleg szerződésszegő felhasználása, engedély nélküli foglalkoztatás, fakultatív kizáró okok)
 - Korábbi jogsértő gyakorlat megszüntetése
 - Felvételi rendszer átalakítása
 - Minőségbiztosítási rendszerek bevezetése
 - Eltelt idő és többszörös elkövetés szerepe
 - Az elmúlt időszak szerződéses kötelezettségei teljesítésének igazolása
- Több, mint 25%-os off-shore befolyás a cégben
 - Tulajdoni hányadnál kisebb arányú szavazati jog
 - Magasabb szavazati arány vagy a többi tag kötelező hozzájárulása meghatározott kérdésekben való döntésekhez
 - A tulajdonos tényleges befolyását csökkentő intézkedések

Öntisztázás VII.

Az öntisztázással kapcsolatos hatósági eljárás

- a megbízhatóság kimondása nem a kizáró okot szünteti meg, pusztán annak közbeszerzési jogi jogkövetkezményei alól mentesít
- a határozatot az ESPD-vel (nyilatkozattal) együtt kell a közbeszerzési eljárásban benyújtani, az AK köteles elfogadni
- kérelemre induló hatósági eljárás, határidő: 15 (+ 15) munkanap
- a határozat sem feltételt nem tartalmazhat, sem további intézkedést nem írhat elő
- elutasítás esetén újabb kérelem csak az elutasítást követően hozott intézkedésekre alapozható
- bírósági felülvizsgálat 15 napon belül (közigazgatási és munkaügyi bíróság, nemperes eljárásban 60 napon belül dönt, a határozatot megváltoztathatja)
- a megbízhatóságot megállapító határozat közzététele a KH honlapján

**KÖSZÖNÖM MEGTISZTELŐ
FIGYELMÜKET!**