

A KÖZBESZERZÉSI JOGORVOSLAT AKTUALITÁSAI

dr. Paksi Gábor

ügyvéd, felelős akkreditált
közbeszerzési szaktanácsadó

KÖZBESZERZÉSI JOGORVOSLAT, IRÁNYOK

- ✘ - Előzetes vitarendezés (Kbt. 80. §)
- ✘ - Közbeszerzési Döntőbizottság jogorvoslati eljárása (Kbt. 144-168. §)
- ✘ - Jogorvoslat a Közbeszerzési Döntőbizottság döntése ellen I: az eljárás során hozott végzések elleni jogorvoslat (Kbt. 169. §, nemperes eljárás)
- ✘ - Jogorvoslat a Közbeszerzési Döntőbizottság döntése ellen II: az érdemi határozat elleni jogorvoslat (Kbt. 170-172. §, közigazgatási per)
- ✘ - A Közbeszerzési Döntőbizottság határozatának felülvizsgálata és a szerződés közbeszerzési jogsértés miatti érvénytelenségének megállapítása iránti egységes per (Kbt. 173-174. §).

KÖZBESZERZÉSI JOGORVOSLAT, IRÁNYOK

- ✘ - a Kbt-be ütköző szerződésszegés tényének megállapítása iránti per (Kbt. 159. §, polgári per).
- ✘ - A szerződés módosítása érvénytelenségének megállapítása iránti polgári per (Kbt. 175. §, polgári per).
- ✘ - A szerződés közbeszerzési jogsértés miatti érvénytelenségének megállapítása iránti polgári per (Kbt. 176. §, polgári per).
- ✘ - A közbeszerzésekkel kapcsolatos egyéb polgári perek (Kbt. 177. §, polgári perek).
- ✘ - Az Európai Bizottság eljárása (Kbt. 178. §).
- ✘ - Az Európai Bíróság előzetes döntéshozatali eljárásának kezdeményezése (Kbt. 157. §)
- ✘ - Kötelezettségszegési eljárások

EGYÉB, KÖZBESZERZÉSSSEL KAPCSOLATOS JOGVITÁK

- ✘ EU támogatással kapcsolatos ügyek, szabálytalansági ügyek (Pp., Ptk.)
- ✘ Teljesítésigazolási szakértői szerv szakvéleményére alapított per (Pp. XXVI/A. FEJEZET)
- ✘ Kiemelt jelentőségű perek (Pp. XXVI. FEJEZET), 400 millió Ft felett
- ✘ Nemzetgazdasági szempontból kiemelt jelentőségű beruházások (2006. évi LIII. törvény)
- ✘ Mediáció, közvetítői eljárások (2002. évi LV. törvény)
- ✘ FIDIC vitarendezés, FIDIC Döntnök
- ✘ választottbíróság (1994. évi LXXI. törvény)
- ✘ GVH versenyfelügyeleti eljárásban hozott határozat elleni közigazgatási per (Tpvt.)
- ✘ Klasszikus építőipari perek, pl kötbér követelés, hibás teljesítés (Pp., Ptk.)

A SZERZŐDÉSSZEGÉS TÉNYÉNEK MEGÁLLAPÍTÁSA IRÁNTI PER

- ✘ A Kbt. új szabályozása, hogy a közbeszerzések során a szerződés teljesítésének szakaszában megfelelően érvényesüljön az ajánlattevők felelőssége az eljárás során tett vállalásaikért, a közpénzekkel való felelős gazdálkodás elve érvényesüljön. A jogszabály erősíti a szerződéses kötelezettségvállalásokért viselt felelősséget, a teljesítés ajánlatkérői és Közbeszerzési Hatóság általi szigorú ellenőrzését írja elő.
- ✘ A Kbt. újítása, hogy ezzel egyidejűleg bevezeti a szerződésszegés tényének megállapítása iránti per intézményét. A Kbt. e körben úgy rendelkezik, hogy amennyiben a Döntőbizottság a 142. § (2) bekezdésében foglalt jogsértés megállapítása iránt indított jogorvoslati eljárásban úgy ítéli meg, hogy a közbeszerzési ügy érdemi eldöntése érdekében szükség van a szerződésszegés megtörténtének előzetes elbírálására, a bíróság előtt pert indít és ezzel egyidejűleg az eljárást felfüggeszti.

✘ Szerződéses kötelezettségvállalásokért viselt felelősség fenntartása és erősítése:

- ✘ - közzétételi kötelezettségek, nyilvántartások vezetése
- ✘ - az ajánlatkérő teljesítéshez kapcsolódó részletes ellenőrzési és dokumentálási kötelezettsége
- ✘ - Közbeszerzési Hatóság hatósági ellenőrzése
- ✘ - jogsértés esetén a Közbeszerzési Hatóság hivatalbóli jogorvoslat indítási kötelezettsége
- ✘ - jogsértés esetén a Közbeszerzési Döntőbizottság keresetindítási kötelezettsége
- ✘ - polgári jogi szankciók mellett közbeszerzési szankciók

- ✘ A közpénzekkel való felelős gazdálkodás elvének érvényesítése a szerződés teljesítése során
- ✘ Kbt. 142. § (1) Az ajánlatkérő köteles dokumentálni a szerződés teljesítésére vonatkozó adatokat, ennek keretében köteles ellenőrizni és dokumentálni azon szerződéses kötelezettségek teljesítését, amelyeket a közbeszerzési eljárásban az értékelés során figyelembe vett, valamint minden, a szerződésben foglaltaktól eltérő teljesítést, annak okait és – adott esetben – a szerződésszegéssel kapcsolatos igények érvényesítését.
- ✘ Ptk. 6:137. § [Szerződésszegés] A szerződés megszegését jelenti bármely kötelezettség szerződésszerű teljesítésének elmaradása.

- ✘ Kbt. 142. § (2) A 2. § (1)-(4) bekezdésében foglalt alapelvek megsértését valósítja meg az ajánlatkérőként szerződő fél részéről a szerződésszegésből eredő igények érvényesítésének elmaradása (ide nem értve a felmondás vagy elállás jogának gyakorlását), ha
 - a) a szerződésszegés olyan kötelezettség szerződés szerű teljesítésének elmaradásával valósul meg, amelyet az ajánlatkérő a közbeszerzési eljárásban az ajánlatok értékelése során figyelembe vett; vagy
 - b) a szerződésszegés eredményeként a teljesítés a szerződés tartalmától olyan mértékben tér el, amely – ha a felek szerződésüket így módosították volna – szerződésmódosításként a 141. § (6) bekezdés a)-c) pontja szerint lényeges módosításnak minősülne.

- ✘ Felmondás, elállás: a Kbt. nem kötelezi az ajánlatkérőt, hogy a közbeszerzésen kötött szerződését felmondja, attól elálljon, ez az ajánlatkérő szabad döntése Ptk. alapján.
- ✘ (de vannak Kbt kötelező esetek is!).
- ✘ Jogügyletek biztonsága, közpénzzel való felelős gazdálkodás elvével sem lenne összeegyeztethető.

- ✘ Alapvető sérelem! Verseny tisztaság, az esélyegyenlőség és egyenlő bánásmód, valamint a közpénzekkel való felelős gazdálkodás elve sérül.
- ✘ Az ajánlatkérő nem alkalmazza a szerződő féllel szemben a szerződés alapján alkalmazandó hátrányos jogkövetkezményeket
 - ✘ a) értékelési részszempontra tett vállalásának elmaradása esetén
 - ✘ b) ténylegesen a szerződés tartalmától eltérő olyan teljesítése esetén, amely lényeges módosítás lenne.
- ✘ A fentiek megsértése esetén közbeszerzési jogsértés történik, a Közbeszerzési Hatóság elnöke a Döntőbizottság eljárását kezdeményezi.

✘ Kbt. 142. § (2) bekezdés: „amelyet az ajánlatkérő a közbeszerzési eljárásban az ajánlatok értékelése során figyelembe vett”= Kbt. 76. § (2) bekezdése szerinti értékelési szempont

✘ különösen:

✘ a) minőség, műszaki érték, esztétikai és funkcionális tulajdonságok, valamennyi felhasználó számára való hozzáférhetőség, hátrányos helyzetű munkavállalók alkalmazása és egyéb szociális, környezetvédelmi és innovatív tulajdonságok, forgalmazási feltételek, vevőszolgálat és műszaki segítségnyújtás, pótalkatrészek biztosítása, készletbiztonság, a teljesítés időpontja, időszaka;

✘ b) a szerződés teljesítésében részt vevő személyi állomány szervezettsége, képzettsége és tapasztalata, ha a személyzet minősége jelentős hatással lehet a szerződés teljesítésének színvonalára.

× **322/2015. (X. 30.) Korm. rendelet**

× 9. § (2) Értékelési résszempont különösen:

× a) a szerződés teljesítésében részt vevő személyi állomány szakmai szervezettségének mértékét (például a teljesítésbe bevont szakemberek átlagos létszáma, vezető mérnökök létszáma, állandó munkatársak létszáma, feladatkiosztás rendje, munkaszervezés, belső ellenőr, külső ellenőr alkalmazása);

× b) az ajánlattevő személyi állományának képzettségét és tapasztalatát;

× c) a munkavégzés értékelésére vonatkozó résszempontokat, ezen belül

× ca) a tervezési vagy mérnöki szolgáltatás teljesítésére vonatkozó módszer bemutatását,

× cb) a tervezési vagy mérnöki szolgáltatás nyújtásához kapcsolódó környezetvédelmi, fenntarthatósági megoldásokat,

× cc) a tervezési szolgáltatás eredményeként megvalósuló projekt költségelemzésének módszertanát.

× 24. § (2) bekezdés: A megvalósítandó építmény vagy elvégzendő építési tevékenység értékelésére alkalmas résszempontok körében értékelhető különösen

× a) az ajánlott építőanyagok minősége,

× b) a környezetvédelmi, fenntarthatósági követelmények figyelembevétele,

× c) speciális területi adottságok (örökségvédelmi, vízminőség-védelmi, természet- és tájvédelmi adottságok) kezelésének módja,

× d) az innovatív megoldások alkalmazása, vagy

× e) a teljesítési határidő.

- ✘ Példák:
- ✘ a) pont: értékelési szempont a teljesítési határidő, a nyertes ajánlattevő felelős a határidő be nem tartásáért, ajánlatkérő nem érvényesíti a kötbért.
- ✘ Fenntarthatósági terv értékelési szempont, a tervben foglaltak be nem tartása a teljesítés során.
- ✘ Hátrányos helyzetű munkavállaló alkalmazása értékelési szempont, nem vonják be a teljesítésbe.
- ✘ Szakember képzettség, tapasztalat versenyeztetése esetén nem vonják be a szakembert a teljesítésbe.
- ✘ Szakmai ajánlat, munkamódszer, létszám értékelési szempont, be nem tartása a teljesítés során.
- ✘ Meghiúsulási kötbér értékelési részszempont, s nem érvényesíti az ajánlatkérő.

- ✘ Példák:
- ✘ b) pont:
- ✘ Teljesítési határidő nem tartása, a nyertes ajánlattevő felelős a késedelemért, a határidő módosítása lényeges lenne (Kbt. 141. (6), igény érvényesítés elmarad (és szerződésmódosításra nem kerül sor)
- ✘ Nem a megajánlott minőségű építőanyagot épít be, hanem lényegesen rosszabb minőséget, ami nem egyenértékű és nem helyettesítő termék. Nem a megajánlott árut szállítja le, mégis ajánlatkérő elfogadja a teljesítést.

- ✘ Elhatárolás:
- ✘ **Szerződésszegés tényének megállapítása iránti per** (Kbt. 142. § (2); 159. §)
- ✘ **Bírósági hatáskör (144. § (2) bekezdés)** megkötött szerződéssel, és ezek módosításával vagy teljesítésével kapcsolatos polgári jogi igények elbírálása
- ✘ **Kbt. szerinti döntőbizottsági jogorvoslat** (Kbt. 145. § (3) bekezdés) a közbeszerzési eljárás alapján megkötött szerződés Kbt-be, illetve az Kbt. felhatalmazása alapján alkotott rendeletbe ütköző módosítása vagy teljesítése
- ✘ be nem jelentett alvállalkozó foglalkoztatása?
- ✘ 50%-nál több alvállalkozó?
- ✘ olyan alvállalkozót nem von be, aki alkalmasságot igazolt?

- ✘ **Kbt. 142. § (4) A Közbeszerzési Hatóság a szerződés módosítására és teljesítésére vonatkozó, e törvényben meghatározott követelmények teljesülését a 187. § (2) bekezdés j) pontjában meghatározottak szerint jogosult ellenőrizni és azok megsértése esetén a Közbeszerzési Döntőbizottság, illetve a bíróság eljárását kezdeményezni [153. § (1) bekezdés c) pont, 175. §].**
- ✘ **Kbt. 187. § (2) bekezdés j) pont; 308/2015. (X. 27.) Korm. rendelet a közbeszerzési eljárás eredményeként megkötött szerződések teljesítésének és módosításának Közbeszerzési Hatóság által végzett ellenőrzéséről**
- ✘ **2. § 2. ellenőrzött szervezet: e § 1. pontja szerinti szerződés szerződő felei, valamint a teljesítésben részt vevő gazdasági szereplők.**

- ✘ A Kbt. fenntartja az ajánlattevői oldal felelősségét azzal, hogy a súlyos szerződésszegésekhez a jövőbeni közbeszerzésekből történő lehetséges kizárás következménye is kapcsolódik. A kizárásra lehetőséget adó szerződésszegések kapcsán az ajánlatkérőt a Közbeszerzési Hatóság felé bejelentési kötelezettség terheli.
- ✘ A Hatóság a jogerős bírósági határozatban megállapított, vagy a gazdasági szereplő által elismert szerződésszegési eseteket közzé is teszi, ilyen módon az ajánlatkérők értesülnek azokról az esetekről, ahol jogorvoslati kockázat nélkül tudják alkalmazni a kapcsolódó kizáró okot.(Kbt. indokolás)

- ✘ **Kbt. 142. § (5) Az ajánlatkérő köteles a Közbeszerzési Hatóságnak bejelenteni, ha a nyertes ajánlattevőként szerződő fél szerződéses kötelezettségét súlyosan megszegte és ez a szerződés felmondásához vagy elálláshoz, kártérítés követeléséhez vagy a szerződés alapján alkalmazható egyéb szankció érvényesítéséhez vezetett, valamint ha a nyertes ajánlattevőként szerződő fél olyan magatartásával, amelyért felelős, részben vagy egészben a szerződés lehetetlenülését okozta.** A bejelentésnek tartalmaznia kell a szerződésszegés leírását, az annak alapján alkalmazott szankciót, valamint hogy a szerződő fél a szerződésszegést elismerte-e, vagy sor került-e arra vonatkozóan perindításra.
- ✘ **Kbt. 142. § (6) Az ajánlatkérő köteles a Közbeszerzési Hatóságnak bejelenteni a nyertes ajánlattevőként szerződő fél szerződéses kötelezettségének jogerős bírósági határozatban megállapított megszegése esetén a szerződésszegés tényét, leírását, lényeges jellemzőit, beleértve azt is, ha a szerződésszegés a szerződés felmondásához vagy a szerződéstől való elálláshoz, kártérítés követeléséhez vagy a szerződés alapján alkalmazható egyéb szankció érvényesítéséhez vezetett, valamint ha a nyertes ajánlattevőként szerződő fél olyan magatartásával, amelyért felelős, (részben vagy egészben) a szerződés lehetetlenülését okozta.**

× **Kbt. 187. § (2) A Hatóság**

× a) naprakészen vezeti és a honlapján közzéteszi

× ae) a gazdasági szereplők közbeszerzési eljárás alapján vállalt szerződéses kötelezettségének jogerős bírósági határozatban megállapított vagy a gazdasági szereplő által elismert megszegése esetén a szerződésszegés tényét, leírását, lényeges jellemzőit - beleértve azt is, ha a szerződésszegés a szerződés felmondásához vagy a szerződéstől való elálláshoz, kártérítés követeléséhez vagy a szerződés alapján alkalmazható egyéb szankció érvényesítéséhez vezetett, valamint ha a nyertes ajánlattevőként szerződő fél olyan magatartásával, amelyért felelős, részben vagy egészben a szerződés lehetetlenülését okozta - azzal, hogy az adatoknak a honlapon a szerződésszegéstől számított három évig kell elérhetőnek lenniük,

- ✘ **Kizáró ok: Kbt. 63. § (1)** Az ajánlatkérő az eljárást megindító felhívásban előírhatja, hogy az eljárásban nem lehet ajánlattevő, részvételre jelentkező, alvállalkozó, illetve nem vehet részt alkalmasság igazolásában olyan gazdasági szereplő, aki
- ✘ c) korábbi közbeszerzési vagy koncessziós beszerzési eljárás alapján vállalt szerződéses kötelezettségét az elmúlt három évben súlyosan megszegte és ez az említett korábbi szerződés felmondásához vagy elálláshoz, kártérítés követeléséhez vagy a szerződés alapján alkalmazható egyéb szankció érvényesítéséhez vezetett, vagy ha a nyertes ajánlattevőként szerződő fél olyan magatartása, amelyért felelős részben vagy egészben a szerződés lehetetlenülését okozta;

- ✘ 153. § (1) A Közbeszerzési Hatóság elnöke kezdeményezi a Közbeszerzési Döntőbizottság hivatalból való eljárását,
- ✘ c) ha a Közbeszerzési Hatóság a 187. § (2) bekezdés j) pontja szerinti hatósági ellenőrzésének eredménye alapján vagy ha a hatósági ellenőrzés megkezdése nélkül is valószínűsíthető, hogy a szerződés módosítására vagy teljesítésére e törvénybe ütköző módon került sor, különösen ha a 142. § (2) bekezdése szerinti jogsértés történt, vagy
- ✘ 152. § (2) A Közbeszerzési Döntőbizottság hivatalból való eljárását az (1) bekezdés szerinti személy vagy szervezet a jogsértés tudomásra jutásától számított hatvan napon belül, de
- ✘ a) legkésőbb a jogsértés megtörténtétől számított három éven belül,

- ✘ Keresetindítás a jogorvoslati eljárás során (Kbt. 159. §)
- ✘ 159. § (1) Ha a 142. § (2) bekezdésében foglalt jogsértés tárgyában a közbeszerzési ügy érdemi eldöntése a szerződésszegés megtörténtének előzetes elbírálásától függ, a Közbeszerzési Döntőbizottság a szerződésszegés tényének megállapítása iránt pert indít, és egyidejűleg az eljárást felfüggeszti. A Közbeszerzési Döntőbizottságot a perben teljes költségmentesség illeti meg.
- ✘ (2) Az (1) bekezdés szerinti perindításról a Közbeszerzési Döntőbizottság a Közbeszerzési Hatóság honlapján tájékoztatást tesz közzé. A tájékoztatás tartalmazza az adott ügy megnevezését (adott esetben a kapcsolódó közbeszerzési eljárás megjelölését), a keresetlevél benyújtásának időpontját, valamint a peres felek megnevezését.

- ✘ A keresetindításra azért kerül sor, mert a közbeszerzési jogsértés megállapításának olyan polgári jogi előkérdése merülhet fel (különösen, ha a felek által vitatott a szerződésszegés ténye), amelynek eldöntése nem tartozik a Döntőbizottság hatáskörébe.
- ✘ Felperes: Közbeszerzési Döntőbizottság
- ✘ A per tárgya: a szerződésszegés tényének megállapítása.

- ✘ A perben a bíróságnak azt kell vizsgálnia, hogy a szerződésszegés olyan kötelezettség szerződésszerű teljesítésének elmaradásával valósult-e meg, amelyet az ajánlatkérő az ajánlatok értékelésekor figyelembe vett vagy a szerződésszegés eredményeként a teljesítés a szerződés tartalmától olyan mértékben tér el, amely – amennyiben a felek a szerződésüket így módosították volna – szerződésmódosításként a 141. § (6) bekezdés a)-c) pontjai szerint lényeges módosításnak minősülne. (Kbt. indokolás)

- ✘ Ha a szertődészegés megtörténte a bíróság által megállapításra kerül, egyben azt is jelenti, hogy az ajánlatkérő azáltal, hogy nem érvényesítette a szerződészegésből eredő igényeket, megsértette a verseny tisztasága, átláthatósága, és nyilvánossága, az esélyegyenlőség és egyenlő bánásmód, valamint a közpénzek hatékony és felelős felhasználásának Kbt. szerinti alapelveit. (Kbt. indokolás)

- ✘ Kérdés:
- ✘ Ad1. Bizonyítási kérdések! Mit és hogyan fog bizonyítani a felperes Közbeszerzési Döntőbizottság? Okirati bizonyítás?
- ✘ Ad2. Mely szerv állapítja meg a szerződésszegésből eredő igények érvényesítésének elmaradását? A Kbt. szövege alapján nem a bíróság. A KDB? A bíróság csak a 142. § (2) a) és b) pontot vizsgálja, de a szerződésszegésből eredő igény elmaradását nem állapítja meg?
- ✘ Ad3. Ha a bíróság megállapítja a szerződésszegés tényét, akkor az ügy visszakerül a KDB jogorvoslati eljárásba, s itt a KDB-nek kell a szerződésszegésből eredő igény elmaradását megállapítania a jogorvoslati eljárásban?

- ✘ Kérdés:
- ✘ Ad3. Mikor kerülhet sor KDB jogorvoslati eljárásra, illetve bíróság előtti peres eljárásra? Mikor kell az ajánlatkérőnek a szerződésszegésből eredő igényeket érvényesítenie?
- ✘ *Kbt. 152. § (2): 60 nap, de legkésőbb 3 év*
- ✘ *Ptk. 6:22. § [Elévülés] (1) Ha e törvény eltérően nem rendelkezik, a követelések öt év alatt évülnek el.*
- ✘ Az ajánlatkérő védekezhet azzal, hogy az öt éves elévülési időn belül kívánja a szerződésszegésből eredő igényt érvényesíteni?
- ✘ KDB 5 évre felfüggeszti az eljárását?
- ✘ Vagy amikor az ajánlatkérő számára megnyílik az igényérvényesítés lehetősége és ezzel nem él, jogsértést követ el?

A SZERZŐDÉS MÓDOSÍTÁSA ÉRVÉNYTELENSÉGÉNEK MEGÁLLAPÍTÁSA IRÁNTI POLGÁRI PER

- ✦ **175. § (1) Ha a Közbeszerzési Hatóság a 187. § (2) bekezdés j) pontja szerinti hatósági ellenőrzés során megállapítja, hogy a szerződés tartalma valószínűsíthetően a 142. § (3) bekezdésébe ütközik, pert indít a szerződés módosítás érvénytelenségének kimondása és az érvénytelenség jogkövetkezményeinek alkalmazása iránt. A Közbeszerzési Hatóságot a perben teljes költségmentesség illeti meg.**

- ✘ **142. § (3) Semmis a szerződés módosítása, ha az arra irányul, hogy a nyertes ajánlattevőként szerződő felet mentesítsék az olyan szerződésszegés (illetve szerződésszegésbe esés) és annak jogkövetkezményei – ide nem értve a felmondás vagy elállás jogának gyakorlását – alkalmazása alól, amelyért felelős (illetve felelős lenne), vagy amely arra irányul, hogy az ajánlatkérő átvállaljon a nyertes ajánlattevőt terhelő többletmunka költségeket vagy indokolatlanul egyéb, a szerződés alapján a nyertes ajánlattevőt terhelő kockázatokat.**

- ✘ Példák:
- ✘ Teljesítési határidő be nem tartásáért a vállalkozó felelős, ugyanakkor határidő tekintetében azért módosítanak szerződést a felek, hogy ne kelljen kötbért fizetnie a vállalkozónak.
- ✘ Ajánlatkérő vis maiorként ismer el szokásos csapadékos időszakot, s módosítják a határidőt.
- ✘ Ajánlatkérő elszámol átalánydíjas szerződésnél előre látható többletmunka költséget (Ptk. 6:245. §) (a teljes utca burkolása szerepel a műszaki leírásban és a terven, de a költségvetésben kevesebb m² adatot adtak meg, ehhez képest a plusz m² többletmunka költséget ajánlatkérő kifizeti)
- ✘ Tervezés és kivitelezés közbeszerzésben a tervhiba átvállalása a vállalkozótól.

✦ **142. § (4) A Közbeszerzési Hatóság a szerződés módosítására és teljesítésére vonatkozó, e törvényben meghatározott követelmények teljesülését a 187. § (2) bekezdés j) pontjában meghatározottak szerint jogosult ellenőrizni és azok megsértése esetén a Közbeszerzési Döntőbizottság, illetve a bíróság eljárását kezdeményezni [153. § (1) bekezdés c) pont, 175. §].**

- ✘ **175. § (2)** A Közbeszerzési Hatóság az (1) bekezdés szerinti pert az ellenőrzés befejezésétől számított harminc napon belül indítja meg. A határidő elmulasztása esetén a Pp. szabályai szerint van helye igazolásnak.
- ✘ (3) Az (1) bekezdés szerinti perindításról a Közbeszerzési Hatóság a honlapján tájékoztatást tesz közzé. A tájékoztatás tartalmazza az adott ügy megnevezését (adott esetben a kapcsolódó közbeszerzési eljárás megjelölését), a keresetlevél benyújtásának időpontját, valamint a peres felek megnevezését.
- ✘ (4) Ha a bíróság az (1) bekezdés szerinti perben megállapítja a szerződés módosításának a 142. § (3) bekezdésében meghatározott okok miatti érvénytelenségét, az érvénytelenség jogkövetkezményeit a Ptk.-ban foglaltak szerint alkalmazza, továbbá bírságot köteles kiszabni, amelynek összege – az eset összes körülményét figyelembe véve – legfeljebb a szerződés értékének 15%-a.

- ✘ A Kbt. 175. § (1) bekezdése és a 142. § (3) bekezdése kivétel, így nem szükséges előzetes döntőbizottsági határozat!
- ✘ Kbt. 177. § (1) A 173. § (1) bekezdésében, a 175. § (1) bekezdésében és a 176. § (1) bekezdésében foglalt esetek, valamint a (3) bekezdés szerinti esetek kivételével a közbeszerzésre, illetve a közbeszerzési eljárásra vonatkozó jogszabályok megsértésére alapított bármely polgári jogi igény érvényesíthetőségének feltétele, hogy a Közbeszerzési Döntőbizottság, illetve - a Közbeszerzési Döntőbizottság határozatának felülvizsgálata során - a bíróság a jogsértést jogerősen megállapítsa.
- ✘ (3) Nem kell alkalmazni az (1) bekezdésben foglaltakat, ha a polgári jogi igény érvényesítése - illetve a szerződés érvénytelenségére történő hivatkozás - a 133-135. §-on, a 138-140. §-on, a 142. § (3) bekezdésén, vagy e törvénynek vagy végrehajtási rendeleteinek a szerződés tartalmi elemeit meghatározó más rendelkezéseinek megsértésén alapul.

- ✘ A Kbt-ben a Közbeszerzési Hatóságnak a közbeszerzési szerződések teljesítésére vonatkozó hatósági ellenőrzése kapcsán újdonságként szerepel a szerződés módosítása érvénytelenségének megállapítása iránti polgári per megindításának lehetősége.
- ✘ A szerződés és módosítás semmisségének megítélése polgári jogi kérdés, arra nem a Közbeszerzési Döntőbizottság rendelkezik hatáskörrel. Emiatt a Közbeszerzési Hatóság pert indít a módosítás érvénytelensége és az érvénytelenség jogkövetkezményei alkalmazása iránt a bíróság előtt (Ptk. 6:108-6:115. §).
- ✘ Felperes: Közbeszerzési Hatóság
- ✘ sui generis semmisségi ok: A Kbt. 143. § (3) bekezdés szerinti semmisség megállapításához szükséges az is, hogy a módosítás kifejezetten a nyertes ajánlattevői ki nem menthető szerződésszegés jogkövetkezményeinek elkerülését célozza.

- ✘ Valamely kockázat átvállalásának indokoltsága kapcsán az adott helyzet összes körülményét mérlegelnie kell a bíróságnak, így különösen, hogy az adott kockázat polgári jogilag hogyan ítélné meg (az adott körülményre tekintettel fennállnának-e a bírói szerződésmódosítás feltételei, vagy hivatkozhatna-e az ajánlattevőként szerződő fél arra, hogy az adott körülmény kapcsán a szerződés úgy lehetetlenülne, amelyért nem felelős), illetve, hogy a szabályozás céljára, a közpénzekkel való felelős gazdálkodásra tekintettel milyen következményekkel járna a kockázat átvállalása vagy annak elmaradása.(Kbt. indokolás)

- ✘ Elhatárolások:
- ✘ A Kbt. nem zárja ki, hogy egy adott módosítás közbeszerzési szempontból minősüljön jogszerűtlennek, amelynek megítélésére Közbekzerzési Hatóság elnöke hivatalbóli kezdeményezésére döntőbizottsági jogorvoslati eljárás indulhat!! (Kbt. 153 (1) bekezdés)

- ✘ Fentiektől szintén eltérő eset:
- ✘ 141. § (8) A szerződés az e §-ban foglalt eseteken kívül csak új közbeszerzési eljárás eredményeként módosítható. Amennyiben a szerződés módosítására közbeszerzési eljárás jogtalan mellőzésével kerül sor, a módosítás a 137. § (1) bekezdés a) pontja alapján semmis.
- ✘ **Kbt. 176. §, a szerződés közbeszerzési jogsértés miatti érvénytelenségének megállapítása iránti polgári per, közbeszerzési eljárás jogtalan mellőzése, felperes Közbeszerzési Döntőbizottság**
- ✘ Mindig vizsgálni kell, hogy a szerződésmódosítás nem valósítja-e meg a Kbt. 142. § (3) bekezdésében foglalt esetek valamelyikét, mert ebben az esetben a módosítás nem jogszerű, még akkor sem, ha formálisan megfelel a Kbt. 141. § valamely rendelkezésének!

Köszönöm a figyelmet!

dr. Paksi Gábor

**ügyvéd, felelős akkreditált közbeszerzési
szaktanácsadó**

dr.paksi.gabor@anpast.hu