

Címzett:	Vác Város Önkormányzata, mint ajánlatkérő	Ikt. sz.:	P30/207/2015
Cím:	2600 Vác, Március 15. tér 11.	Kapcsolattartó:	Buzsáki Katalin
	Dr. Grmela Judit részére	E-mail:	buzsakikatalin@pentavia.hu
Fax:	+36 27 513-410	Fax:	061/207-6045
Címzett:	Ész-Ker Kft., mint ajánlatkérő nevében eljáró szervezet		
Cím:	1026 Budapest, Pasaréti út 83.		
Kapcsolattartó	Zelenay Krisztina irodavezető		
E-mail:	titkarsag@eszker.hu		
Fax:	+36 1 789-69-43		

Tárgy: Előzetes vitarendezési kérelem „Vállalkozási szerződés „Hatékony árvízvédelem Vácon” Árvízvédelmi mű tervezése és építése FIDIC sárga könyv szerint a Duna 1679,20 és az 1678,70 fkm szelvényei között a KEOP-2.1.2/2F/09-11-2012-0006 azonosító számú projekt keretében (I. ütem)” – tárgyú közbeszerzési eljárásban

Tisztelt Ajánlatkérő!

A Pentavia Kft. (1225 Budapest, Nagytétényi út 254/b, képviseli: Kreisz Zsolt), mint kérelmező (a továbbiakban: Kérelmező), mint kérelmező (a továbbiakban: Kérelmező), a Vác Város Önkormányzata (2600 Vác Március 15. tér 11.), mint ajánlatkérő (továbbiakban: Ajánlatkérő) által a „Vállalkozási szerződés „Hatékony árvízvédelem Vácon” Árvízvédelmi mű tervezése és építése FIDIC sárga könyv szerint a Duna 1679,20 és az 1678,70 fkm szelvényei között a KEOP-2.1.2/2F/09-11-2012-0006 azonosító számú projekt keretében (I. ütem)” tárgyában indított közbeszerzési eljárásban, TED 2015. június 2-i számában, 2015/S 104-188290 iktatószámon megjelent ajánlati felhívás (továbbiakban: Ajánlati felhívás) ellen, a közbeszerzésekről szóló 2011. évi CVIII. törvény (Továbbiakban: Kbt.) 79. § (1) bekezdés b) pontja alapján - a törvényes határidőn belül –

előzetes vitarendezési kérelmet

terjeszt elő.



Kérjük a Tisztelt Ajánlatkérőt az alábbiakban részletesen kifejtett indokainkra tekintettel az Ajánlati felhívást a befejezési véghatáridő tekintetében módosítani szíveskedjen a Kbt. 2. § (3) bekezdésébe, valamint a Ptk. 6:107.§ (1) és (2) bekezdéseibe ütköző volta miatt.

Indokolás

Ajánlatkérő a TED 2015. június 2-i számában, **2015/S 104-188290** iktatószámon ajánlati felhívást tett közzé „Vállalkozási szerződés „Vállalkozási szerződés „Hatékony árvízvédelem Vácon” Árvízvédelmi mű tervezése és építése FIDIC sárga könyv szerint a Duna 1679,20 és az 1678,70 fkm szelvényei között a KEOP-2.1.2/2F/09-11-2012-0006 azonosító számú projekt keretében (I. ütem)” tárgyában.

Ajánlattételi határidő 2015. augusztus 4. napja.

Kérelmező előzetes vitarendezési kérelmét a Kbt. 79. (1) bek. b) pontjában meghatározott törvényes határidőn belül terjeszti elő Tisztelt Ajánlatkérő felé.

1. sz. kérelmi elem

Ajánlatkérő az Ajánlati felhívás II.3) pontjában előírta, miszerint

- II.3) A szerződés időtartama vagy a befejezés határideje**
Az időtartam hónapban: 4 (a szerződés megkötésétől számítva)

Álláspontunk szerint Ajánlatkérő által az előírt 4 hónapos határidő az alábbi pontokban kifejtettek szerint nem teljesíthető:

Magyarországi mobilgát-építés teljesítési határidők összefoglalása:

Építési helyek:	Visegrád	Szentendre	Nagymaros	Szeged	Vác
Épült / Építendő hossz:	1 156	333	2 390	1 510	496
Építési ütem:	44	22,2	114 (89,6)	83,9	124
dim:	fm/hó	fm/hó	fm/hó	fm/hó	fm/hó

Kérelmező a magyarországi mobilgát építéssel kapcsolatban a Közbeszerzési Értesítőben megjelent ajánlati felhívások adatai szerint készítette összefoglalóját. Az összefoglalóból látható, hogy Nagymaros esetében közelít csak a tervezett havi teljesítmény a Vácra tervezett mobilfal építés 124 fm/hó teljesítményéhez.

Azonban Nagymaroson – mint ahogy az a közműegyeztetések alpontban szerepel – szerződésmódosításra került sor a határidő tekintetében a közművek miatt, így a tényleges kivitelezés üteme ~ 90 fm / hó, ami minimum ~38 %-kal magasabb teljesítést kíván, mint amit Vácra, azaz jelen kérelem tárgyát képező közbeszerzési eljárásban kellene produkálnia a leendő kivitelezőnek. A többi – Visegrád, Szentendre és Szeged – építési helyszínek teljesítéseihez viszonyítva, pedig a többszörösét kellene teljesíteni.

a) Tervezés

A fenti mobilgát építések esetében – Visegrád kivételével - a kiviteli tervezés nem volt része az eljárásnak, Piros FIDIC szerint kerültek kiírásra. A kiviteli tervek elkészítése tapasztalataink szerint legalább kettő hónapot elvesz a kiviteli időtartamból. A tárgyi eljárás Sárga FIDIC szerint került kiírásra, ami nem összehasonlítható több szempontból sem a Piros FIDIC szerint kiírt – kiviteli tervekkel – rendelkező ajánlatokhoz, ahol csak kiegészítő tervek hiányoznak a munkakezdésnél. Álláspontunk szerint tehát a tervek elkészítésére tekintettel több hónapot lenne szükséges Ajánlatkérő részéről a kivitelezés teljes időtartamára.

b) Régészet



Az Ajánlatkérési Dokumentáció 3. KÖTET közbeszerzési tervdokumentáció MEGRENDELŐ KÖVETELMÉNYEI 2.6.1.4 Kulturális örökségvédelem, lőszermentesítés pontjában Tisztelt Ajánlatkérő előírta, hogy

„Az építési munkák során a földmunkával járó fejlesztés érinti a Kulturális Örökségvédelmi Hivatal (továbbiakban: KÖH) által nyilvántartott régészeti 12066 azonosító számú lelőhelyét.

A tervezett beruházás földmunkáit régészeti megfigyelés mellett kell végezni, amely során megállapításra kerülhet hogy megelőző feltárás elvégzése szükséges. A régészeti szakfeladatok elvégzésére a Pest Megyei Múzeumok Igazgatósága (2000 Szentendre, Fő tér 6.) jogosult.

A kivitelezési földmunkák megkezdése előtt régészeti megelőző és mentő feltárást kell végeztetni, vagy a kivitelezéskor régészeti szakfelügyelet kell biztosítani a kulturális örökség védelméről szóló 2001. évi LXIV. törvény vonatkozó előírásainak betartásával.

Az ezzel kapcsolatos egyeztetések lefolytatása, engedélyek és hozzájárulások beszerzése, ezzel kapcsolatos időigények biztosítása, valamint ezek költsége a Vállalkozó feladata.

A megelőző feltárásra a Vállalkozó az illetékes Kulturális Örökségvédelmi Hivatallal köt szerződést. A költségeket Vállalkozó fedezi, a munkálatok időigényét Vállalkozónak a részletes kivitelezési ütemterv elkészítése során figyelembe kell venni.

A tervezett beruházás olyan területen valósul meg, ahol a II. világ háborút követően már jelentős földmunkák folytak, illetve részben mesterségesen feltöltött területek ennek ellenére el kell végezni a munkaterület lőszermentesítését az egyes építési szakaszok terület előkészítő munkáival egyidejűleg. A lőszermentesítés a kivitelező feladata és költségei is kivitelezőt terhelik.”

Álláspontunk szerint a dokumentációban előírt lőszermentesítés és régészet időigénye tovább csökkenti az Ajánlati felhívásban megadott 4 hónapos keretet, így a kivitelezés a Tisztelt Ajánlatkérő által meghatározott megvalósítási időtartam (4 hónap) alatt nem végezhető el.

c) Közműegyeztetések

Az Ajánlatkérési Dokumentáció 3. KÖTET közbeszerzési tervdokumentáció MEGRENDELŐ KÖVETELMÉNYEI 2.12.6. Közművezetékek feltárása pontjában Tisztelt Ajánlatkérő előírta, hogy

„A kivitelezés megkezdése előtt a Vállalkozó köteles feltárással, vagy egyéb közvetlen módon (vizsgálat, mérés és kitűzés) meggyőződni a különféle közművezetékek helyzetéről.

A közművezetékek közelében végzendő munkák megkezdése előtt, a közművezetékekhez történő csatlakozás elkészítésekor a Vállalkozónak a közmű üzemeltetőjének szakfelügyeletét kell kérnie és amennyiben ez a közmű előírása, munkát csak így folytathat.

....

A Vállalkozónak meg kell tennie a szükséges intézkedéseket a közművek nyomvonalának megváltoztatására, amennyiben erre a munkavégzéshez szükség van. Ilyen intézkedésekhez a Megrendelő képviselőjének előzetes jóváhagyására van szükség.

Az építés befejezése után az ideiglenes közműbekötések tekintetében az eredeti állapot helyreállítása szükséges.

A közművek nem feltárás alapján, hanem közműtulajdonostól, nyilvántartási adatokból kerültek feltüntetésre, így az építés, különös tekintettel a szádfal építésére, megkezdése előtt az összes közműtulajdonos szakfelügyeletét meg kell kérni."

Felhívjuk a Tisztelt Ajánlatkérő figyelmét a nagymarosi építés szerződésmódosítás okára, idézünk a szerződésmódosítás hirdetményéből „*a munka előkészítéseként végrehajtott közműfeltárások eredménye alapján olyan ütközésekre derült fény, amelyek következtében az eredeti elképzelés a közművezetékek elhelyezkedése miatt, az alépitményt tekintve változatlan formában nem valósítható meg. Szükségessé vált a védmű nyomvonalába eső közművek elkerülése, részbeni kiváltása.*”.

Valamint a 3. kötet Megrendelői követelmények 2.12.12 pontjának utolsó bekezdése szerint: „*A közművek nem feltárás alapján, hanem közműtulajdonostól, nyilvántartási adatokból kerültek feltüntetésre, így az építés, különös tekintettel a szádfal építésére, megkezdése előtt az összes közműtulajdonos szakfelügyeletét meg kell kérni.*”

Vácon sem történt a közművekről egyeztetés minden érintett vezeték vonatkozásában a közműszolgáltatókkal, a kiadott tervdokumentáció is csak a közműkeresztezésekkel foglalkozik (szennyvíz- és csapadécsatorna vonatkozásában) és a párhuzamosan haladó vezetékekkel nem. Ennek megfelelően az építés közbeni feltárások eredményezhetnek olyan helyzetet, amit a négy hónapos kiviteli időtartam alatt nem lehet rendezni.

d) Napi munkavégzés



Az Ajánlatkérési Dokumentáció 3. KÖTET közbeszerzési tervdokumentáció MEGRENDELŐ KÖVETELMÉNYEI 2.12.12. Egyéb feltételek, intézkedések, információk pontjában Tisztelt Ajánlatkérő előírta, hogy

„Napi munkavégzés 7-18 óra között engedélyezett, a hétfélig- és hosszított munkavégzés indokolt esetben külön engedéllyel végezhető.”

e) Kivitelezés árvízi időszakban

A Tisztelt Ajánlatkérő által meghatározott műszaki tartalom megvalósítása csak „kisvízes időtartam” alatt végezhető, árvíz idején kivitelező védekezési munkákat kell végezzen az építési területen, mint az Ajánlatkérési Dokumentáció 3. KÖTET közbeszerzési tervdokumentáció MEGRENDELŐ KÖVETELMÉNYEI 3.13.12. pontja Különleges építési körülmények, környezeti tényezőkben meghatározta:

„A teljes munkaterület és a már elkészült létesítmény egységek védelme, valamint a depónia helyeken lévő gépek, eszközök és beépítésre váró anyagok körülhatárolása, vagy árvíztől mentes területre történő szállítása (5 km-en belül) kivitelező feladata és költsége. Az árhullám levonulását követően a kivitelezőnek átadott területek takarítási- és kármentesítési feladatainak végzése kivitelező feladata és költsége.”

„A munkaterület hullámtéri területnek minősül. Vác Város Önkormányzata a munkaterület árvízvédekezését nem biztosítja, a károkért semminemű felelősséggel nem tartozik.”

Mai ismereteink szerint a tervezett szerződéskötés időpontja 2015.október közepére tehető, ennek megfelelően egy esetleges árvíz is a kivitelezés időszakába eshet, amely időszak alatt vállalkozó a kivitelezést teljesíteni nem tudja. Álláspontunk szerint a Tisztelt Megrendelőnek az Ajánlati Dokumentáció összeállítása, így különösen a megvalósítás időtartamának meghatározásánál figyelembe kellett volna vennie az árvízi időszakokat is.

Az árvízi kockázat figyelmen kívül hagyása tovább csökkentheti az Ajánlati felhívásban megadott 4 hónapos keretet, így a kivitelezés a Tisztelt Ajánlatkérő által meghatározott megvalósítási időtartam (4 hónap) alatt nem végezhető el.

Összefoglalva:

A fenti szempontok, azaz az a)-e) pontban kifejtettek figyelembe vételével a rendelkezésre álló négy hónapból a tényleges építésre fordítható – a szükséges engedélyek időben történő beszerzésével, a kiviteli tervek időben történő jóváhagyásával és kedvező időjárási viszonyok mellett is kb. két hónap, azaz összesen 40 műszak, amely álláspontunk szerint kevés az Ajánlatkérő által meghatározott műszaki tartalom megvalósítására, azaz a kivitelezésre.

A Polgári Törvénykönyvről szóló 2013. évi V. törvény 6:107. §-a előírja, hogy

„(1) A lehetetlen szolgáltatásra irányuló szerződés semmis. A szolgáltatás nem lehetetlen azért, mert a kötelezett a szerződés megkötésekor nem rendelkezik a szolgáltatás tárgyával.

(2) Az érthetetlen kikötés vagy az egymásnak ellentmondó kikötések semmiek.”

Kbt. 2. § (3) bekezdés szerint:

„Az ajánlatkérő és a gazdasági szereplők a közbeszerzési eljárásban a jóhiszeműség és tisztesség, valamint a rendeltetésszerű joggyakorlás követelményeinek megfelelően kötelesek eljárni.”

Álláspontunk szerint az 1. sz. kérelmi elem a)-e) pontjaiban felsoroltak álláspontunk szerint sértik a Ptk. 6:107 § (1)-(2) bekezdését, egyszersmind a Kbt. 2. § (3) bekezdésében foglalt jóhiszeműség, tisztesség és rendeltetésszerű joggyakorlás alapelvét.

2. sz. kérelmi elem

Álláspontunk szerint, az 1. sz. kérelmi elem b)-e) pont között felsorolt körülmények teljes mértékben kizárják egy esetleges szerződésmódosítás lehetőségét a határidő tekintetében, hiszen a felsorolt kockázatokkal az ajánlattevőknek számolniuk kell, így azok azt kizárják.

- a Kbt. 132. § (1) a) pontjában meghatározottakat „a módosítás 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;”; mivel nem csupán Kérelmező sérelmezi a 7 hónapos teljesítési határidőt, tehát nyertes ajánlattevő kíván



lenni (lásd 2014. szeptember 12. napján Ajánlatkérő válasza előzetes vitarendezési kérelemre), így ha és amennyiben egy esetleges szerződésmódosítás során az Ajánlati felhívásban meghatározott befejezési határidőhöz képest hosszabb időtartam kerülne rögzítésre sérülne a Kbt. 132. § (1) bekezdése.

- a Kbt. 132. § (2) pontjában meghatározott előre nem láthatóság követelményét, hiszen mind Tisztelt Ajánlatkérő, mind Kérelmező már az ajánlat készítése során tudomással bírt a felsorolt kockázatokról, így azokra előre nem láthatóságra hivatkozva egy esetleges szerződés módosítás kizárt.

Álláspontunk szerint olyan feltételek meghatározása Tisztelt Ajánlatkérő részéről, melyek már a szerződéskötéskor kizárják a szerződésmódosítás lehetőségét sértik a Kbt. 2. § (3) bekezdésében meghatározott rendeltetésszerű joggyakorlás alapelvét.

Kérjük a Tisztelt Ajánlatkérőt, hogy az Ajánlati felhívást módosítani szíveskedjen!

Kérjük a Tisztelt Ajánlatkérőt, hogy a jogorvoslati eljárás elkerülése érdekében az előzetes vitarendezési kérelmünkben foglaltaknak helyt adni szíveskedjen!

Budapest, 2015. július 24.

Tisztelettel:



Kreis Zsolt

Ügyvezető

PENTAVIA

Építőipari, Kereskedelmi és Szolgáltató Kft.
1225 Budapest, Nagytétényi út 254/B. ép. sz. 1.
Adószám: 13988955-2-43
Cégj.: 01-09-937490