

## Szakértői vélemény

Budapest Főváros VII. kerület Erzsébetváros Önkormányzata által „Gáz energia vásárlása Budapest Főváros VII. kerület Erzsébetváros Önkormányzata Intézményei és gazdasági társaságai, valamint Budapest Főváros VII. kerület Erzsébetvárosi Polgármesteri Hivatal részére teljes ellátás alapú gáz energia kereskedelmi szerződés keretében” tárgyú közbeszerzési eljárás nyomán között szerződés módosításához

A szerződésmódosításra azért kerül sor, mert a szerződés időtartamát az új közbeszerzési eljárás lezárásáig (szerződéskötéséig) szükséges meghosszabbítani, hogy a gázszolgáltatás nyáron is biztosított legyen.

A közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 197. § (1) bekezdés második mondata a következőket mondja ki: „A [Kbt.] 139. §, a 141. §, a 142. §, a 153. § (1) bekezdés c) pontja és a 175. § rendelkezéseit alkalmazni kell e törvény hatálybalépését megelőzően megkezdett beszerzések vagy közbeszerzési eljárások eredményeként kötött szerződések új közbeszerzési eljárás lefolytatása nélkül történő módosításának lehetőségére”. Mindebből az következik, hogy a szerződésmódosítás tekintetében azt kell vizsgálni, hogy a szerződésmódosítás megfelel-e a jelenleg hatályos Kbt. 141. §-ban foglaltaknak.

A 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.”*

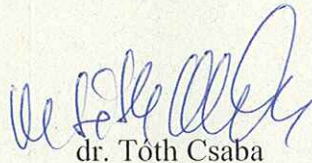
Véleményem szerint a fenti lehetőségek közül a szerződésmódosítás megfelel a Kbt. 141. § (6) bekezdésében meghatározottaknak.

A Kbt. 141. § (6) bekezdése arra az esetre vonatkozik, amikor a szerződés módosítása nem tekinthető lényegesnek. Álláspontom szerint ez a módosítás nem jelenti a szerződés lényeges módosítását. Egyrészt nem határoz meg olyan feltételeket, 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, hiszen ugyanolyan feltételek mellett történik tovább a szerződés teljesítése és a megrendelésre kerülő többletmennyiség sem olyan volumenű, mely más ajánlati árakat eredményezett volna.

Így a módosítás semmiképpen sem eredményezi azt, hogy mások is indultak volna a közbeszerzési eljárásban. Másrészt a szerződés módosítása nyomán a szerződés időtartamának három hónappal való meghosszabbítása a fent már említett ok miatt nem olyan tényező, mely a közbeszerzési eljárásban az ajánlattevők sorrendjét befolyásolta volna. A fentieken túl a módosítás a szerződés gazdasági egyensúlyát nem változtatja meg a nyertes ajánlattevő javára, hiszen a nyertes számára semmilyen anyagi előnyt nem jelent. Ráadásul a szerződés tárgya semmiben sem változik, a módosítás a szerződés tárgyát az eredeti szerződésben foglalt ajánlattevői kötelezettséghez képest új elemre nem terjeszti ki. Ennek nyomán a Kbt. 141. § (6) bekezdésben a lényeges feltételként meghatározottak egyike sem áll fenn, így a szerződésmódosítás megfelelő a Kbt. 141. § (6) bekezdésében foglaltaknak is.

Mindezekre tekintettel álláspontom szerint a szerződésmódosítás megfelel a Kbt. 141 § (6) bekezdésében foglaltaknak.

Budapest, 2016. június 21.



dr. Tóth Csaba

felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó