**Állásfoglalás kérés tárgya:**

Az ELAMEN Zrt-vel 2017. június 15. napján a „*Szombathely Megyei Jogú Város Önkormányzat étkeztetési kötelezettségébe tartozó óvodák, általános és középiskolák, kollégiumok étkeztetési feladatainak ellátása”* tárgyban megkötött vállalkozási szerződés meghosszabbíthatósága.

 **I. A kérdés alapján a szerződés releváns rendelkezései:**

3.12. A Felek megállapodnak abban, hogy a helyiség használati díjat 2018. január 01. napjától kezdődően -szerződésmódosítás nélkül- minden évben az élelmezési nyersanyagnorma emelésével azonos mértékben emelik. Az így kiszámított használati díjról a Megrendelő tárgyév február 28-ig írásban értesíti a Vállalkozót.

3.21.  A Felek megállapodnak abban, hogy a működéshez szükséges nagyértékű tárgyi eszközöket saját költségén a Vállalkozó köteles beszerezni, az így beszerzett eszközök a Vállalkozó tulajdonát képezik. Ezen eszközökre a Vállalkozó a szerződés időtartamának lejártát követő 6 hónapig a Megrendelő részére elővásárlási jogot biztosít. A Vállalkozó az általa üzemeltetett konyhákon – a Megrendelővel egyeztetve – a szerződés 5.1. pontban meghatározott időtartama alatt, összesen legalább 300.000.000, Ft + áfa értékben infrastrukturális fejlesztéseket kell végrehajtania. A Vállalkozó a korszerűsítő beruházásra, felújításra, az ezekhez kapcsolódó eszközbeszerzésre a szerződéskötést követően fejlesztési tervben tesz javaslatot. A Vállalkozó a fejlesztési tervben javaslatot tehet a konyhák funkciójának megváltoztatására, vagy a bezárására is. A Megrendelő a fejlesztési terv elfogadásáról írásban nyilatkozik, vagy a fejlesztési tervre vonatkozó írásbeli észrevételeivel kéri annak módosítását. A szerződés 9.2. pont szerinti meghosszabbításának feltétele a korszerűsítő beruházás, felújítás, ezekhez kapcsolódó eszközbeszerzés teljes végrehajtása.

4.7. A Felek megállapodnak abban, hogy felszámítható közüzemi díj általány összegét évente január 1-től -a megállapodás módosítása nélkül- az energia árak KSH által közölt, az előző évhez képesti emelkedésének mértékével növelik.

**6.4**. A Felek megállapodnak abban, hogy a rezsikulcsot 2018. szeptember 1-től évente felülvizsgálják. A rezsikulcs emelésének mértékére a Vállalkozó oly módon tehet javaslatot, hogy a KSH által közölt adatok alapján 70 %-os súllyal a kötelező legkisebb munkabér -a munka törvénykönyve, Mt. 153. § (1) a) pont-, 30 %-ban az energia árának tárgyévet megelőző éves növekedését veszi figyelembe. Az írásbeli javaslat Megrendelő általi elfogadása esetén a rezsikulcs a javaslatnak megfelelően módosul.

  9.2.     A Felek a szerződést közös megegyezéssel - a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontjára tekintettel – a 60 hónap leteltét követő 5. év július 31. napjáig meghosszabbíthatják. A szerződés meghosszabbításának feltétele a 3.22. pont szerinti fejlesztés, beruházás maradéktalan elvégzése.

 A 3.21 pontban foglalt fejlesztéssel kapcsolatos döntések:

**Szombathely Megyei Jogú Város Közgyűlése az ELAMEN Zrt. által megküldött fejlesztési tervet a 68/2019. (III.13.) Kgy. számú határozatával hagyta jóvá. Az ELAMEN Zrt. az alábbi fejlesztéseket vállalta:**

1. az Aranypatak Étterem építészeti, épületgépészeti és technológiai fejlesztése, a konyha főzési kapacitásának bővítése,
2. a Szombathelyi Szolgáltatási Szakképzési Centrum Kereskedelmi és Vendéglátói Szakgimnáziuma, Szakközépiskolája és Kollégiuma konyhájának (a tervezetben: Orlay főzőkonyha) építészeti, épületgépészeti és technológiai fejlesztése, főzési kapacitásának bővítése,
3. a Gothard Jenő Általános Iskola tálalókonyhájának felújítása – Szupermenza kialakítása, továbbá
4. a Szombathelyi Aréna Óvoda tálalókonyhájának felújítása.

A vállalt fejlesztések 2019-2020. nyarán megvalósításra kerültek.

**II. Kérdések:**

Önkormányzati döntés szükséges-e

1. szerződés meghosszabbításáról, illetve kérdés, hogy meghosszabbítható-e a szerződés, vagy
2. új közbeszerzési kiírásra kerül sor

Válasz a kérdésre:

Álláspontom szerint a szerződés meghosszabbításához, vagy amennyiben a szerződés meghosszabbítható, de a Megrendelő azt nem kívánja meghosszabbítani, akkor erről indokolt és szükséges önkormányzati döntést hozni. Amennyiben nem hosszabbítható meg, vagy meghosszabbítható, de ezt az Önkormányzat nem kívánja meghosszabbítani, úgy ez egyben egy új közbeszerzésről való döntést is jelent.

**A szerződés meghosszabbíthatóságának kérdése:**

Szükséges figyelemmel lenni a **676/2020. (XII. 28.) Korm. rendelet** -a közétkeztetés tárgyú közbeszerzések tekintetében alkalmazandó eljárások sajátos szabályairól- lenti rendelkezésire a hatálybalépést megelőzően, a korábban kötött közétkeztetési közbeszerzéseket mennyiben érinti.

1.§ E rendeletet a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLIII. törvény (a továbbiakban: Kbt.) szerint lefolytatott olyan közbeszerzési eljárásokra kell alkalmazni, amelyek tárgya közétkeztetési szolgáltatás megrendelése.

4. § (3) Az e rendelet szerinti közbeszerzési eljárás alapján szerződés legfeljebb 2 éves időtartamra köthető, mely a Kbt. szabályai szerint legfeljebb 2 évvel meghosszabbítható.

8. § E rendelet rendelkezéseit - az 5. § (3) bekezdésében foglalt rendelkezés kivételével - a 2021. szeptember 1-jét követően megkezdett közbeszerzésekre kell alkalmazni.

A fenti 8. § alapján a 2+2 évre vonatkozó szerződéses kikötés csak a 2021. szeptember 1-jét követően megkezdett közbeszerzésekre kell alkalmazni.

Szerződés módosítás, vagy módosulás kérdése:

A Közbeszerzési Hatóság keretében működő Tanács útmutatója a közbeszerzési eljárások eredményeként megkötött szerződések Kbt. szerinti módosításával, valamint teljesítésével kapcsolatos egyes kérdésekről (KÉ. 2019. évi 106. szám; 2019. június 4.)

*„A Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontja szerinti automatikus szerződésmódosulási mechanizmusokra vonatkozó szabályozást a közbeszerzési alapelvek szerint, megszorítóan kell értelmezni.*

*Ennek megfelelően a nem minden ajánlattevő számára előre megismerhető módon, nem egyértelműen meghatározott feltételek nem tartoznak ebbe a körbe (lásd például a II.4. pontban a szerződés időtartama vonatkozásában írtakat****). Amennyiben a szerződés módosulása, például az áremelési módszertan, minden ajánlattevő számára (például a közbeszerzési dokumentumok részeként rendelkezésre bocsátott szerződés-tervezetből) megismerhető, egyértelműen rögzíti, hogy a felek azt mikor alkalmazzák, a felek által alkalmazott kikötés megfelel a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontjának.***

***A szerződésnek a módosulás minden feltételét előzetesen tartalmaznia kell, így a határidő meghosszabbítása esetén azt, hogy milyen esetben és mennyivel hosszabbítható meg a szerződés teljesítésének határideje, időbeli hatálya, az általánosságban meghatározott feltételek nem elegendők.***

*A Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontja a szerződés módosulását és nem módosítását jelenti. Ennek megfelelően a szerződés Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontja szerinti módosulása esetén a Kbt. 141. § (7) bekezdésében foglaltak szerint* ***az ajánlatkérőnek nem kell erről hirdetményt közzétenni.*** *Ugyanakkor a Kbt. 2019. április 1. napjától hatályos 43. § (1) bekezdés c) pontja szerinti, a szerződés teljesítésére vonatkozó adatokat értelemszerűen már a módosult adatoknak megfelelően kell megadni.”*

1. **Összefoglalva:**
2. Nem minősül szerződésmódosításnak: a szerződés automatikus módosulása, vagy is ha ajánlatkérő már a közbeszerzési eljárás során kidolgozott és a szerződésbe illesztett egy olyan feltételrendszert, amely egyértelműen és konkrétan rögzíti, hogy a jövőben bekövetkező esemény beálltakor a szerződés érintett rendelkezései miként változnak. Ebben az esetben tehát ezek a változások automatikusan a szerződés részévé válnak. Mindenképpen szükséges vizsgálni, hogy az árak változásának mechanizmusa, továbbá a szerződés meghosszabbításának feltétel rendszere ismert volt-e a közbeszerzési eljárás során.
3. Jelen esetben a szerződéses árak változásának mechanizmusa előre meghatározott, megjegyezve, hogy a **6.4 pontban foglalt ár módosulás nem automatizmusként van megfogalmazva, hanem javaslat tétel szinten. Kardinális kérdés, hogy a szerződés meghosszabbítása során sem lehet eltérni az előre meghatározott ár módosulás mechanizmusától.**
4. A szerződés időtartamának meghosszabbítása körében pedig minden kétséget kizáróan tudni kell igazolni, hogy a 3.21 pontban foglalt 300.000.000, Ft + áfa értékű infrastrukturális fejlesztések megvalósultak, megjelölve, hogy fejlesztés, milyen értéken került elfogadásra a Megrendelő által.

## **Az állásfoglalás jogi természete:**

Jelen állásfoglalásnak nem volt része:

* a lefolytatott közbeszerzési eljárás dokumentumainak vizsgálata, különösen annak vizsgálata, hogy az áremelési módszertan, illetve a szerződés meghosszabbításának feltétele minden ajánlattevő számára a közbeszerzési eljárásban megismerhető volt, és egyértelműen rögzítették a dokumentumok azok feltételeit és azt, hogy a felek azt mikor alkalmazzák,
* valóban a szerződésnek megfelelő módon és mértékben történtek a díjmódosítások,
* valóban teljesült a szerződés meghosszabbításának feltételét jelentő infrastrukturális fejlesztés abban az értékben amit a szerződés feltételként előírt. Az állásfoglalásban foglalt egyedi jogértelmezés szakmai véleménynek minősül, kötelező jogi erővel nem bír.

Állásfoglalás kérés nem mentesíti az állásfoglalást kérőt saját jogi álláspontja kialakításának szükségessége, az állásfoglalásban foglaltak értelmezése és az ezért fennálló felelősség alól.

Budapest, 2022. 02. 04.