



iktatószám: 1053/29 - 216/2012/1024
tárgy: **Válasz előzetes vitarendezési kérelemre**
ügyintéző: **Ráti Angéla**
telefon: **+36 30 774 1265**
e-mail: **angela.rati@bkk.hu**

Tisztelt Ajánlattevő!

A BKK Budapesti Közlekedési Központ Zártkörűen Működő Részvénytársaság (1075 Budapest, Rumbach Sebestyén utca 19-21.) mint ajánlatkérő az Európai Unió Hivatalos Lapjában 2014. január 29. napján, TED 2014/S 020-030555 iktatási szám alatt megjelent ajánlati felhívás szerint, uniós értékhatárt elérő, nyílt közbeszerzési eljárást folytat „A Széll Kálmán tér fejlesztése projekt, valamint a Budai fonódó villamosközlekedés megteremtése, Széll Kálmán téri ág projekt Széll Kálmán térre eső részének kivitelezési munkái és kiegészítő tervezésük.” tárgyban.

A SWIETELSKY Magyarország Kft. és a Strabag Általános Építő Kft. közös ajánlattevők megbízásából a DRD Ügyvédi Társulás (1051 Budapest, Hercegprímás u. 11. I. em. Továbbiakban: kérelmező) 2014. június 2-án előzetes vitarendezés iránti kérelmet nyújtott be az iratbetekintésükkel összefüggésben.

Ajánlatkérő a közbeszerzésekről szóló 2011. évi CVIII. törvény (továbbiakban: „Kbt.”) 79.§ (3) bekezdésének megfelelően az alábbiak szerint adja meg válaszát az előzetes vitarendezésre vonatkozóan.

Kérelmező kifogásolja, hogy a nyertes közös ajánlattevők ajánlatukban az alkalmasság megítéléséhez szükséges dokumentumokat (pénzügyi és műszaki alkalmasság tekintetében egyaránt) üzleti titokká nyilvánították.

Kérelmező felhívta ajánlatkérő figyelmét, hogy abban az esetben, amikor a benyújtott ajánlatokban ajánlatkérő észleli, hogy ajánlattevő túlterjeszkedett az üzleti titkok korlátozásának lehetőségén hiánypótlást szükséges elrendelni az üzleti titkok köre megjelölésének javítására.

Ajánlatkérő a tárgyi eljárás során benyújtott ajánlatok mindegyikében úgy tapasztalta, hogy ajánlattevők üzleti titokká nyilvánították az alkalmasságuk megítélésére szolgáló iratokat. Kérelmező felhívására tekintettel, ajánlatkérő a Kbt. 79. § (4) bekezdése alapján felvilágosítás kérésre hívta fel ajánlattevőket 2014. június 5-én.

A felvilágosítás kérésben ajánlatkérő felkérte ajánlattevőket, hogy vizsgálják meg a korábban hozott döntésüket és oldják fel az üzleti titokká minősítést a benyújtott iratok esetében **különös tekintettel azon dokumentumokra, melyek az alkalmassági követelményeknek való megfelelés alapját képezik**, amennyiben ez a Polgári Törvénykönyv (a továbbiakban: Ptk.) és a közbeszerzésekről szóló 2011. CVIII. törvény rendelkezései alapján indokolt.

KÉSZ Építő Zrt. – WIS Holding Zrt. 2014. június 11-én kelt felvilágosító levelében tájékoztatta ajánlatkérőt, hogy a közös ajánlattevők mindegyike elvégezte az általa csatolt dokumentumok felülvizsgálatát, és arra az álláspontra helyezkedtek, hogy az ajánlat üzleti titokká minősített részében nincs olyan dokumentum, amelyre nézve ne állnának fenn az üzleti titokká nyilvánítás törvényi feltételei.

Erre tekintettel a KÉSZ Építő Zrt. – WIS Holding Zrt. nem oldotta fel a közbeszerzési eljárás során benyújtott dokumentumok vonatkozásában az üzleti titokká nyilvánított minősítést, újabb nyilatkozatával megerősítette, hogy azt továbbra is fenntartja.

Az EUROPAI PARLAMENT ÉS A TANÁCS 2004/18/EK IRÁNYELVE (2004. március 31.) az építési beruházásra, az árubeszerzésre és a szolgáltatásnyújtásra irányuló közbeszerzési szerződések odaítélési eljárásainak összehangolásáról és titoktartására vonatkozó 6. cikke az alábbiak szerint rendelkezik.

Titoktartás

*Ezen irányelv rendelkezéseinek – különösen az odaítélt szerződések közzétételére vonatkozó kötelezettségekre, valamint a részvételre jelentkezők és az ajánlattevők 35. cikk (4) bekezdésében és 41. cikkben előírt tájékoztatására vonatkozó kötelezettségekkel kapcsolatos rendelkezések – sérelme nélkül, és az ajánlatkérő szervre irányadó nemzeti joggal összhangban, **az ajánlatkérő szerv nem hozhat nyilvánosságra olyan, a részére gazdasági szereplők által megadott adatokat, amelyeket azok bizalmasnak minősítettek**; ilyen adatok különösen a műszaki vagy kereskedelmi titkok és az ajánlatok bizalmas vonatkozásai.*

Az irányelv rendelkezéseivel összhangban mondja ki a Kbt. 80. §-a, hogy az ajánlattevő üzleti titkot tartalmazó iratok nyilvánosságra hozatalát megtilthatja.

Az üzleti titok fogalmát nem határozza meg önállóan a Kbt., hanem a Ptk. fogalom meghatározására utal. A Ptk. 2:47§ (1) bekezdése szerint a gazdasági tevékenységhez kapcsolódó minden nem közismert vagy az érintett gazdasági tevékenységet végző személyek számára nem könnyen hozzáférhető olyan tény, tájékoztatás, egyéb adat és az azokból készült összeállítás, amelynek illetéktelenek által történő megszerzése, hasznosítása, másokkal való közzétevése vagy nyilvánosságra hozatala a jogosult jogos pénzügyi, gazdasági vagy piaci érdekét sértené vagy veszélyeztetné, feltéve, hogy a titok megőrzésével kapcsolatban a vele jogszerűen rendelkező jogosultat felróhatóság nem terheli.

A Ptk. szabályozása a titokgazdára, a jogosultra bízta annak meghatározását, hogy mely adatok sérthetők vagy veszélyeztethetők a jogos pénzügyi, gazdasági érdekeit.

Sem a Kbt., sem a Ptk., sem az információs törvény nem ad felhatalmazást arra az ajánlatkérőnek, hogy az ajánlattevő nevének, címének, a Kbt. 71. § szerinti értékelési szempont alapján értékelésre kerülő adaton, valamint közérdekű, illetve közérdekből nyilvános adaton kívül további adatok tekintetében megállapíthassa, hogy azok nem minősülhetnek üzleti titokkal védett adattá.

Az adatvédelem körében általános alapelv, hogy a törvény által meghatározott kötelezően nyilvános adatokon túl a **titokgazda dönthet arról, hogy mely adatot tekint üzleti titoknak**, mely adatok nyilvánosságra hozatala sértené vagy veszélyeztetné jogos gazdasági érdekeit.

Ajánlatkérő többször felkérte a KÉSZ Építő Zrt. – WIS Holding Zrt. közös ajánlattevőket, hogy az eljárás során benyújtott irataik tekintetében vizsgálják meg a korábban hozott döntésüket és - adott esetben - oldják fel az üzleti titokká minősítést.


Ajánlatkérő nem kívánja felülbírálni ajánlattevő döntését, így nem tudja biztosítani az ajánlat és hiánypótlás üzleti titkokat tartalmazó irataiba a betekintést, különösen annak ismeretében, hogy ajánlattevő a többszöri felhívást követően is fenntartotta az üzleti titokká minősítést.

Amennyiben Ajánlattevő a jogorvoslati joga gyakorlása érdekében további iratbetekintést kíván kezdeményezni, azzal kapcsolatban kérjük, keresse a Közbeszerzési Döntőbizottságot, mivel az eljárás iratanyaga a folyamatban lévő jogorvoslati eljárás miatt a Döntőbizottság részére megküldésre került.

Kérjük a fentiek szíves tudomásul vételét.

Budapest, 2014. június 12.

Üdvözlettel:


.....
k- **Ignác Gergely**
szakterületi vezető