DR. TURI ATTILA
ÜGYVÉD
TÁRSASÁGI JOGI SZAKJOGÁSZ

ATTORNEY AT LAW, RECHTSANWALT, AVVOCATO

JOGI ÁLLÁSFOGLALÁS

Előzmények:

Dombóvár Város Önkormányzata hulladékgazdálkodását, mint közfeladatot 2007. január 1. napja óta az ÖKO-DOMBÓ Dombóvári Környezet- és Hullagdékgazdálkodási Nonprofit Kft. végzi.

A felek közt jelenleg hatályos hulladékgazdálkodási közszolgáltatási szerződés 2016. december 31. fog lejárni.

Dombóvár Város Önkormányzata újra közszolgáltatás szerződést kíván kötni az ÖKO-DOMBÓ Kft-vel a település szilárd hulladék begyűjtése, annak elhelyezése és ártalmatlanítása tárgyában.

Megbízó jogi állásfoglalás előterjesztését kérte annak megvizsgálása érdekében, hogy az in-house feltételek fennállnak-e a fent megjelölt jogi személyek közti 2017. január 1. napjával megkötendő közszolgáltatási szerződés esetén?

Jogi Állásfoglalás:

Az ÖKO-DOMBÓ Dombóvári Környezet- és Hullagdékgazdálkodási Nonprofit Kft. hatályos cégkivonata alapján a gazdasági társaság 50 % feletti tagja Dombóvár Város Önkormányzata, valamint a Dél-Kom Dél-Dunántúli Kommunális Szolgáltató Nonprofit Kft.

A közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLIII. törvény 9. §. (1) bekezdésének h) pontja rögzíti az ún. in-house szerződések feltételeit, melyek konjuktívak, azaz valamennyinek egyszerre fent kell állnia.

„9. § (1) E törvényt nem kell alkalmazni

h) az 5. § (1) bekezdésében meghatározott ajánlatkérő szervezet olyan jogi személlyel kötött szerződésére, amely felett az ajánlatkérő a saját szervezeti egységei felettihez hasonló kontrollt gyakorol, döntő befolyással rendelkezik annak stratégiai céljai meghatározásában és működésével kapcsolatos jelentős döntéseinek meghozatalában, valamint amelyben közvetlen magántőke-részesedés nincsen, és amely éves nettó árbevételének több mint 80%-a a kontrollt gyakorló ajánlatkérővel vagy az ajánlatkérő által e pont szerint kontrollált más jogi személlyel kötött vagy kötendő szerződések teljesítéséből származik."

7621 PÉCS, TERÉZ U. 11–13. (RÓMAI UDVAR)
TEL.: 72/511-436; FAX: 72/511-435
MOBIL: 06-20/953-2547
E-MAIL: dr.turiattila.ugyved@t-online.hu

A fentiekben meghatározott feltételek együttes fennállása esetén - az egyébként Kbt. alkalmazására kötelezett Ajánlatkérőnek - a nemzeti közbeszerzési értékhatárt elérő becsült értékű beszerzései esetén nem kell közbeszerzési eljárást lefolytatnia.

A Dombóvári Önkormányzat és az ÖKO-DOMBÓ Kft. között megkötendő hulladékgazdálkodási közszolgáltatási szerződés vonatkozásában 9. § (1) bekezdés h) pontjának feltételeit megvizsgálva az alábbi megállapítások tehetők:

1. Dombóvár Város Önkormányzata a Kbt. 5. §. (1) bekezdés szerinti ajánlatkérő

Dombóvár Város Önkorányzata a Közbeszerzési Hatóság nyilvántartása alapján a Kbt. 5. §. (1) bekezdésének c) pontja szerint bejelentkezett ajánlatkérő.

5. § (1) E törvény alapján közbeszerzési eljárás lefolytatására kötelezettek:

...

c) az állam, minden költségvetési szerv, a közalapítvány, a helyi önkormányzat, a helyi és országos nemzetiségi önkormányzat, a helyi és nemzetiségi önkormányzatok társulása, a területfejlesztési önkormányzati társulás, a térségi fejlesztési tanács..."

2. Strukturális függés

Az ÖKO-DOMBÓ Kft. felett - 50 %-ot meghaladó tulajdonosként - Dombóvár Város Önkormányzata gyakorol a saját szervezeti egységei felettihez hasonló kontrollt, továbbá a tulajdoni részesedése folytán döntő befolyással rendelkezik az ÖKO-DOMBÓ Kft. stratégiai céljai meghatározásában és működésével kapcsolatos jelentős döntéseinek meghozatalában.

A 93/38/EGK tanácsi irányelv 1. cikkének (3) szakasza meghatározza a kapcsolt vállalkozás fogalmát:

*"Kapcsolt vállalkozás: ... minden olyan vállalkozás, amely fölött az ajánlatkérő közvetlenül vagy közvetett módon **meghatározó befolyást** gyakorolhat a (2) bekezdés értelmében..."*

A 93/38/EGK tanácsi irányelv 1. cikkének (2) bekezdése szerepel a közvállalkozás meghatározása azzal együtt, hogy a **döntő befolyás fogalmát** az alábbiak szerint határozza meg:

"(2) Meghatározó befolyást kell feltételezni a hatóság részéről, ha közvetlenül vagy közvetve egy vállalkozás vonatkozásában:

- a vállalkozás jegyzett tőkéjének jelentős része a tulajdonában van, vagy

- a vállalkozás által kibocsátott részvényekhez tartozó szavazatok többségével rendelkezik, vagy

- a vállalkozás ügyviteli testülete, igazgatósága vagy felügyelőbizottsága tagjainak több mint felét kinevezheti."

3. **Gazdasági függés**

A rendelkezésemre álló, Megbízó által szolgáltatott információk alapján éves nettó árbevételének több mint 80%-a a kontrollt gyakorló ajánlatkérővel vagy az ajánlatkérő által e pont szerint kontrollált más jogi személlyel kötött vagy kötendő szerződések teljesítéséből származik, ebből kifolyólag az ÖKO-DOMBÓ Kft. felett szintén Dombóvár Város Önkormányzata gyakorol ugyanilyen minőségű és mértékű kontrollt.

4. Magántőke részesedés

Az ÖKO-DOMBÓ Kft-ben közvetlen magántőke részesedés nincs tekintettel arra, hogy a gazdasági társaság 2 tulajdonosa a Dombóvár Város Önkormányzata és a Dél-Kom Dél-Dunántúli Kommunális Nonprofit Kft., melynek 100 %-os tulajdonosa a BIOKOM Pécsi Városüzemeltetési és Környezetgazdálkodási Nonprofit Kft.

A fent rögzítettek alapján a Dombóvár Város Önkormányzata és az ÖKO-DOMBÓ Kft. között kötendő valamennyi hulladékgazdálkodási szerződésre a Kbt. 9. § (2) bekezdése alkalmazandó, azaz a két gazdasági szereplő között megkötendő szerződések esetén közbeszerzési eljárást nem kell lefolytatni.

A Kbt. 9. § (7) bekezdése értelmében Az (1) bekezdés h)-j) pontja alkalmazásában azon ajánlatkérők esetében, amelyeknél az éves nettó árbevétel nem értelmezhető, az ajánlatkérő vagy az ajánlatkérő által kontrollált más jogi személy részére végzett tevékenységek ellátásának arányát az azzal kapcsolatban a szerződéskötést megelőző három évben felmerült költségek alapulvételével kell megállapítani.

Megjegyzendő azonban továbbá, hogy a Kbt. 9. § (5) bekezdése értelmében *„az (1) bekezdés h)-i) pontjaiban rögzített feltételeknek a szerződés teljes időtartama alatt fenn kell állniuk. Amennyiben az említett feltételek már nem állnak fenn, az ajánlatkérő a szerződést jogosult és köteles felmondani”*, azaz a fent felsorolt konjuktív feltételek a szerződés egész időtartama alatt vizsgálandóak, akár csak egyike már nem áll fent a szerződés hatálya alatt, úgy azt meg kell szüntetni.

Pécs, 2016. november 16.

Dr. Turi Attila