



**KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG**

1026 Budapest, Riadó u. 5.

Tel.: 06-1/882-8594

Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

Az ügy iktatószáma: D. 365/13/2020.

A tanács tagjai: dr. Szathmári Réka közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Gulyás Richárd közbeszerzési biztos, Hubáné dr. Szabó Ágnes közbeszerzési biztos

A kérelmező: Diagnosticum Zrt.
(Budapest, Attila u. 126.)

A kérelmező képviselője: Dr. Bűrös László ügyvéd
Bűrös és Gombocz Ügyvédi Iroda
(Budapest, Kinizsi u. 21-25.)

Az ajánlatkérő: Szegedi Tudományegyetem
(Szeged, Dugonics tér 13.)

Az ajánlatkérő képviselője: Dr. Molnár Beáta felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó

A beszerzés tárgya, értéke: Reagensek beszerzése - 3. rész, 22.000.000.-Ft

A Közbeszerzési Döntőbizottság (a továbbiakban: Döntőbizottság) a Közbeszerzési Hatóság nevében meghozta az alábbi

H A T Á R O Z A T – ot.

A Döntőbizottság a jogorvoslati kérelemnek helyt ad és megállapítja, hogy az ajánlatkérő megsértette a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 69. § (1) és (2) bekezdését, valamint a Kbt. 77. § (4) bekezdését.

A Döntőbizottság a közbeszerzési eljárás 3. része vonatkozásában az eljárást lezáró döntést és az ajánlatkérő által ezt követően hozott valamennyi döntést megsemmisíti.

A Döntőbizottság kötelezi az ajánlatkérőt, hogy a határozat kézbesítésétől számított 8 napon belül fizessen meg a kérelmező részére 200.000.-Ft, azaz kétszázezer forint igazgatási szolgáltatási díjat.

A jogorvoslati eljárás során felmerült költségeiket ezt meghaladóan a felek maguk viselik.

A határozat ellen fellebbezésnek nincs helye. A határozat bírósági felülvizsgálatát annak kézbesítésétől számított tizenöt napon belül keresettel lehet kérni. A keresetlevelet a Fővárosi Törvényszékhez címezve, de kizárólag a Döntőbizottsághoz kell elektronikus úton benyújtani. A keresetlevél benyújtásának a határozat végrehajtására/közigazgatási cselekmény hatályosulására nincs halasztó hatálya.

I N D O K O L Á S

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1. Az ajánlatkérő a bevezető részben meghatározott tárgyban közbeszerzési eljárást indított a 2019. augusztus 23. napján feladott hirdetménnyel, a 2019/S 166-406162 számú hirdetmény közzétételére az Európai Unió Hivatalos lapjában 2019. augusztus 27-én került sor.

2. A felhívás 4 alkalommal módosításra került. A felhívás a 2019/29 számú Közbeszerzési Értesítőben is megjelent 2019. augusztus 30-án KÉ-16009/2019. számon.

3. A felhívás releváns előírásai az alábbiak voltak:

Adásvételi szerződés, amelynek tárgya Kémiai, immunkémiai és hemosztázis laboratóriumi reagensek beszerzése és a vizsgálatok elvégzéséhez szükséges laboratóriumi automaták biztosítása”, vagy a 321/2015. (X. 30.) Kr. 46. § (3) bekezdése alapján a műszaki leírásban felsorolt termékekkel műszakilag mindenben egyenértékű Kémiai, immunkémiai és hemosztázis laboratóriumi reagensek beszerzése.

A részletes műszaki dokumentáció részeként csatolt táblázatban megadott éves kémiai, immunkémiai és hemosztázis vizsgálatokhoz szükséges reagensek, ISE munkaoldatok, mosóoldatok, kalibrátorok és kontroll oldatok, fogyóanyagok biztosítása, a rutin vizsgálatok elvégzéséhez szükséges, integrált rendszerben működtetett analizátorok (preanalitika-analitikaposztanalitika) biztosításával; valamint a sürgős kémiai és immunkémiai vizsgálatok tekintetében a vizsgálatokhoz szükséges, lehetőség szerint összekapcsoltan az integrált rendszertől függetlenül, vagy nem összekapcsoltan, de akkor az integrált rendszerben működtetett analizátorok biztosításával; a hemosztázis vizsgálatok tekintetében a sürgős vizsgálatokhoz szükséges nem integrált rendszerben működtetett analizátorok együttes biztosításával.

Mennyisége:

Megnevezés Tervezett éves vizsgálatszám (db)

Klinikai kémia 4.479.200

Immunkémia „A” 308.380

Hemosztázis 206.1000

A további meghatározás TED szigorú karakterkorlátozása miatt a jelen pontban nem ismertethető, azonban az eszközök részletes műszaki leírása az alábbi hozzáférési úton közvetlenül elérhető: <https://ekr.gov.hu/portal/kozbeszerzes/eljarasok/EKR000162012019>

Az ellenszolgáltatás tartalmazza: a szállítási költséget, továbbá tartalmazza a behozatallal, forgalomba hozatallal kapcsolatban felmerülő összes költséget (vám, adók, díjak, illetékek, szükséges hatósági engedélyek díja, egyéb), valamennyi járulékos költséget, díjat, de nem tartalmazza az általános forgalmi adót.

A szerződés tárgyát képezheti az üzembe helyezéshez szükséges, kapcsolódó csatlakozási infrastruktúra kiépítésének költsége is.

II.2.7) A szerződés, a keretmegállapodás vagy a dinamikus beszerzési rendszer időtartama

Időtartam hónapban: 60

II.2.4) A közbeszerzés ismertetése:

Adásvételi szerződés, amelynek tárgya 2 db vizelet általános és 2 db vizelet üledék kapcsolt rendszerű automata biztosítása, továbbá a működtetésükhöz szükséges reagensek, fogyóanyagok, kontrollok, kalibrátor és mosó oldatok, valamint vizelet keton teszt és 10 paraméteres vizelet drogtest biztosítása a mellékelt táblázatban megadott éves vizsgálatzámnak megfelelően.”, vagy a 321/2015. (X. 30.) Kr. 46. § (3) bekezdése alapján az

műszaki leírásban felsorolt termékekkel műszakilag mindenben egyenértékű eszköz beszerzése.

Tervezett vizsgálat szám 1 évre:

Vizelet általános 115 000

Vizelet üledék 100 000

Drogteszt 600

Vizelet keton 100

A további meghatározás TED szigorú karakterkorlátozása miatt a jelen pontban nem ismertethető, azonban az eszközök részletes műszaki leírása az alábbi hozzáférési úton közvetlenül elérhető: <https://ekr.gov.hu/portal/kozbeszerzes/eljarasok/>. EKR0001620120198

Az ellenszolgáltatás tartalmazza: a szállítási, költséget, továbbá tartalmazza a behozatallal, forgalomba hozatallal kapcsolatban felmerülő összes költséget (vám, adók, díjak, illetékek, szükséges hatósági engedélyek díja, egyéb), valamennyi járulékos költséget, díjat, de nem tartalmazza az általános forgalmi adót.

II.2.5) Értékelési szempontok

x Az alábbiakban megadott szempontok

Minőségi kritérium –

Költség kritérium –

x Ár – Súlyszám:

II.2.11) Opciókra vonatkozó információ

Opciók igen

Opciók ismertetése: Opciók ismertetése: A konkrét betegigény figyelembe vételével a kiírás szerinti mennyiségtől +30 %-al el lehet térni. Az opcióként megadott mennyiségi eltérés lehívása az alapmennyiség szállításával megegyező módon történik a szerződés időtartama alatt.

II.2.14) További információ:

A legalacsonyabb ár egyedüli értékelési szempontot Ajánlatkérő a gyógyszerek és orvostechikai eszközök közbeszerzésének sajátos szabályairól szóló 16/2012. (II.16.) Korm. rendelet 6. § (3) bekezdése alapján választotta.

VI.3) További információk:

A TED karakterkorlátozása miatt a tov.infók részl.a közb. dokban kerülnek kifejtésre!

1. A felhívás IV.2.6) pontjában az „időtartam hónapban: 2” 60 napként értelmezendő.
2. AK az M/1 alkalm. köv. szerinti felt. és ezek előírt ig. módját a min. AT-k hiv. jegyzékébe tört. felv. feltételét képező min. szempontokhoz képest szigorúbban állapította meg.
3. Az ajánlat benyújt. tartalmi és formai köv.: a közb. dokban fogl. szerint.
8. AK-nak egész évben 24 órában elérhető szakszervizt kell biztosítania.
9. AKa Kbt. 75. § (2) bek.e) pontját nem alkalmazza.
10. AK a Kbt. 131. § (4) bek. szerint eljárva az elj. nyertesével köt szerződést, vagy – a nyertes visszalépése esetén - az ajánlatok értékelése során a következő legkedvezőbb ajánlatot tevőnek min. szervezettel (személlyel), ha őt az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezésben megjelölte.
12. Az eljárást megindító felhívásban és a dokban nem szabályozott kérdésekben a dok. rendelkezései, valamint a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény és végrehajtási rendeletei az irányadók.

4. Az ajánlatkérő dokumentációt is készített, mely tartalmazta az általános információkat, a műszaki leírást a szerződés tervezetét, az iratmintákat.

A műszaki előírás 18-19. oldalán az alábbiak kerültek rögzítésre:

3. Részajánlati Kör (Vizeletvizsgálatok)

A beszerzés tárgya: 2 db vizelet általános és 2 db vizelet üledék kapcsolt rendszerű automata biztosítása, továbbá a működtetésükhöz szükséges reagensek, fogyóanyagok, kontrollok, kalibrátor és mosóoldatok, valamint vizelet keton teszt és legalább 10 paraméteres vizelet drogteszt biztosítása a mellékelt táblázatban megadott éves vizsgálatzámnak megfelelően.

A megajánlott vizeletvizsgáló automatákkal szemben támasztott általános minimum feltételek (Az egyes, itt felsorolt szakmai követelményeknek való megfelelés a készülék gépkönyvével igazolható.):

- Két darab, párosával egymáshoz kapcsolt (általános+üledék) rendszer legyen.
- Új készülékek legyenek.
- Vizelet általános készülék teljesítménye legalább 210 minta/óra/automata legyen.
- A készülék rendelkezzen magyar nyelvű szoftverrel.
- Vizelet általános készülék speciális csöveket ne igényeljen.
- A vizelet általános készülék legalább 10 paraméter meghatározására legyen alkalmas, amelyek a következők: nitrit, glükóz, fehérje, keton, bilirubin, urobilinogén, pH, vörösvértest, fehérvérsejt, fajsúly.
- Önállóan felismerje és feldolgozza a vonalkóddal ellátott kémcsövekben található mintákat, automatikusan végezve a keverést, a mintavételt és az elemzést.
- A vizelet általános készülék reflektometriás (glukóz, protein, bilirubin, urobilinogén, pH, keton, nitrit, leukocyta, vér), refraktometriás (fajsúly) illetve turbidimetriás (szín és zavarosság mérés) elven végezze a méréseket, cseppentős elven működjön.
- A vizelet üledékvizsgáló készülékek teljesítménye legalább 101 minta/óra/automata legyen.
- A vizelet üledékes készülék részecske felismerő szoftverrel rendelkezzen
- Adatbázisból az eredmények visszakereshetők legyenek.
- A készülék kommunikációját tekintve kétirányú on-line kapcsolattal rendelkezzen.

A megajánlott vizeletvizsgáló automatákkal szemben támasztott speciális követelmények:

1.) Ajánlattevő biztosítson két új vizelet általános és vizelet üledék vizsgálatok elvégzésére alkalmas berendezést, valamint a működtetésükhöz szükséges PC-ket, monitorokat, nyomtatókat és szünetmentes tápegységeket.

2.) Ajánlatkérő a mellékelt táblázatban megadott éves vizsgálatzámnak megfelelően árajánlatot kér vizelet általános vizsgálatra, vizelet üledék vizsgálatra, vizeletből toxikus anyagok kimutatására, valamint vizelet keton kimutatására.

	Tervezett vizsgálatzám egy évre
Vizelet általános	115 000
Vizelet üledék	100 000
Drogteszt	600
Vizelet keton	100

3.) A vizelet általános és vizelet üledék kapcsolt rendszerű automatákhoz szükséges mosóoldat, diluens, kalibrátor, kontrollok, valamint minden egyéb, a készülék működtetéséhez szükséges, reagensek nem minősülő fogyóanyag biztosítását kérjük. A készülékekhez csak eredeti, gyári

	2 db Iricell3000 Vizelet diagnosztikai automata rendszer (iChem Velocity+ IQ200)
Két darab, párosával egymáshoz kapcsolt (általános+üledék) rendszer legyen.	Igen, 2 db párosával egymáshoz kapcsolt rendszer, 1 rendszer -1 db iChem Velocity vizelet kémiai automatából és 1 db IQ 200 vizelet üledék automatából áll.
Új készülékek legyenek.	IGEN
Vizelet általános készülék teljesítménye legalább 210 minta/óra/automata legyen.	210 minta/óra
A készülék rendelkezzen magyar nyelvű szoftverrel.	Igen, rendelkezik
Vizelet általános készülék speciális csöveket ne igényeljen.	Az automata nem igényel speciális csöveket
A vizelet általános készülék legalább 10 paraméter meghatározására legyen alkalmas, amelyek a következők: nitrit, glükóz, fehérje, keton, bilirubin, urobilinogén, pH, vörösvértest, fehérvérsejt, fajsúly.	IGEN
Önállóan felismerje és feldolgozza a vonalkóddal ellátott kémcsövekben található mintákat, automatikusan végezve a keverést, a mintavételt és az elemzést.	Igen, Önállóan felismeri és feldolgozza a vonalkóddal ellátott kémcsövekben található mintákat, automatikusan végez a keverést, a mintavételt és az elemzést.
A vizelet általános készülék reflektometriás (glükóz, protein, bilirubin, urobilinogén, pH, keton, nitrit, leukocytá, vér), refraktometriás (fajsúly) illetve turbidimetriás (szín és zavarosság mérés) elven végezze a méréseket, cseppentős elven működjön.	IGEN
A vizelet üledékvizsgáló készülékek teljesítménye legalább 101 minta/óra/automata legyen.	101 minta/óra
A vizelet üledékes készülék részecske felismerő szoftverrel rendelkezzen	Igen, rendelkezik
Adatbázisból az eredmények visszakereshetők legyenek.	Igen,visszakereshetők az eredmények
A készülék kommunikációját tekintve kétirányú on-line kapcsolattal rendelkezzen.	Igen, rendelkezik

Használati utasítás 51. oldal

2. SZÜKSÉGES, DE NEM SZÁLLÍTOTT ANYAGOK

- 10 ml-es üveg vagy hitelesített műanyag csövek (átmérő 16 mm / magasság 100 mm) az automata analizálóban való feldolgozáshoz.
- iQ200 sorozatú automata mikroszkópos vizeletanalizáló

6. Az összegezést 2020. július 15-én küldte meg ajánlatkérő. Az eljárás eredményes volt, a 3. rész tekintetében mindkét ajánlat érvényes volt. Nyertes ajánlattevő a Diagnosticum Gyártó és Forgalmazó Zrt. lett.

A Beckman Coulter Magyarország Kft. előzetes vitarendezési kérelmet nyújtott be, amelyben a nyertesként kihirdetett Diagnosticum Gyártó és Forgalmazó Zrt. ajánlatában foglaltakat kifogásolta. Az összegezés módosításra került 2020. augusztus 04-én, mely szerint az érvényes és nyertes ajánlattevő a Beckman Coulter Magyarország Kft. lett 13.790.000.-Ft-al. A Diagnosticum Zrt. ajánlata az alábbiak miatt érvénytelen:

- ajánlata nem felel meg a közbeszerzési dokumentumokban, valamint a jogszabályokban meghatározott feltételeknek,
- az ajánlatával szemben fennáll a Kbt. 73. § (2) bekezdése e) pontja szerinti érvénytelenségi ok, (Ajánlattevő a 3. részben nem adott ajánlatot az eszköz üzemeltetéséhez szükséges 5,25 %-os Hypoklorid oldatra, valamint számszerű indokolás hiányában nem állapítható meg az ajánlati árának megalapozottsága.

- vele szemben nem állnak fenn a felhívásban előírt kizáró okok

7. A kérelmező 2020. augusztus 10-én iratbetekintésen megtekintette a nyertes ajánlattevő ajánlatát és 2020. augusztus 12-én előzetes vitarendezési kérelmet terjesztett elő, melyet az ajánlatkérő 2020. augusztus 12-én elutasított az alábbi válasszal:

„A közbeszerzési eljárás 3. (Vizeletvizsgálatok) részében a módosított összegezés alapján az eljárás nyerteseként megjelölt Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság (1038 Budapest, Papírgyár Utca 58-59.) ajánlattevő ajánlatát álláspontunk szerint a t. Ajánlatkérőnek érvénytelenné kellett volna nyilvánítani. A beszerzés tárgyát képező termékekre vonatkozó követelményként a közbeszerzési dokumentumban (Műszaki követelmények 3. Részajánlati Kör (Vizeletvizsgálatok) 3. pont) előírásra került, hogy „A vizelet általános és vizelet üledék kapcsolt rendszerű automatákhoz szükséges mosóoldat, diluens, kalibrátor, kontrollok, valamint minden egyéb, a készülék működtetéséhez szükséges, reagensnek nem minősülő fogyóanyag biztosítását kérjük. A készülékekhez csak eredeti, gyári reagenseket, kontrollokat, valamint fogyóanyagokat fogadunk el.”

A Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság ajánlatába történő iratbetekintés során észleltük, hogy a Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság által a 3. részre vonatkozóan benyújtott ajánlat nem tartalmazza hiánytalanul a Műszaki követelmények 3. pontjában felsorolt automaták működtetéséhez szükséges, reagensnek nem minősülő fogyóanyagokat. A Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság ajánlatában iQ®200 sorozatú berendezéshez és az Iris diagnosztikai eszközökhöz használható Iris System Cleanser mosóoldatot ajánlott meg. A mosóoldat az automata rendeltetészerű működtetéséhez szükséges munkanaponkénti tisztítás céljára szolgál. Az Iris System Cleanser termék használati útmutatója szerint a termék nem tartalmazza a készülékben való használathoz szükséges, de termék részét nem képező jóváhagyott tesztsöveket. (SZÜKSÉGES, DE NEM SZÁLLÍTOTT ANYAGOK pont)

A Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság 3. rész tekintetében benyújtott ajánlata nem tartalmaz megajánlást az Iris System Cleanser termékhez szükséges jóváhagyott tesztsövekre. Ajánlattevő ajánlata a „Fogyóanyag, kontroll, kalibrátor” elnevezésű excel táblázatban az eszköz üzemeltetéséhez szükséges tesztsöveket nem tartalmazza. Ebből következően az ajánlat nem felel meg a t. ajánlatkérő által az előzőekben hivatkozottak szerint meghatározott követelményeknek, mivel a nyertes ajánlattevő nem adott ajánlatot a megajánlott automata működtetéséhez szükséges tesztsövekre, ezért a nyertesnek megjelölt ajánlattevő ajánlata érvénytelen a Kbt. 73. § (1) bekezdés e) pontja alapján. A Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság ajánlata ezen hiányossága hiánypótlás keretében nem javítható, miután ezen kérdéskör egyértelműen olyan kategóriába sorolható, mely nem tekinthető nem jelentős, egyedi részletkérdésnek, így ezen hiányosság a Kbt. 71. § (8) bekezdés b) pontjában foglaltakkal összhangban nem hiánypótolható. Az Ajánlat ezen hibája hiánypótlással azért sem javítható, mivel jelen esetben arról van szó, hogy a szakmai ajánlat nem felel meg a műszaki leírásban rögzített követelményeknek. A Közbeszerzési Döntőbizottság D.95/18/2019. számú határozata szerint: „Ajánlatkérő előírásaitól eltérő tartalmú szakmai ajánlat az ajánlat jogszerű érvénytelenné nyilvánítását eredményezi a Kbt. 73. (1) bekezdés e) pontja alapján.” Amennyiben a Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság ajánlatának összeállításakor esetleg úgy kalkulált, hogy az az említett tesztsöveket külön ellenérték nélkül, ingyenesen bocsátja az Ajánlatkérő rendelkezésére, az egyértelműen „nullás megajánlásnak” minősül és amely a kialakult Közbeszerzési Döntőbizottsági gyakorlat alapján nem elfogadható és a Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság ajánlatának érvénytelenségét eredményezi. Az ajánlattevő nem ajánlhat meg olyan terméket, amelynek árát nem kalkulálja bele az ajánlati árba, azaz a termék vonatkozásában 0 Ft-tal számol. [lásd pl. D. 114/17/2019. KDB határozat]

Kérelmező javaslata, észrevétele: A fentiekre tekintettel álláspontunk szerint a Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság ajánlatának érvénytelenné nyilvánításának elmulasztása és a Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság eljárás 3. részének nyerteseként történő megjelölésével a t. Ajánlatkérő megsértette a Kbt. 73. § (1) bekezdés e) pontját és a Kbt. 77. § (4) bekezdését.

Kérelmező megjegyzi, hogy a 3. részre benyújtott ajánlatát t. ajánlatkérő a fentieknek megfelelő indokrendszer alkalmazásával nyilvánította érvénytelennek. Kérelmező jogos érdekét súlyosan sérti, ha a közbeszerzési eljárásban benyújtott ajánlatok bírálatára eltérő szempontrendszer alkalmazásával kerül sor. A fentiekre tekintettel javasoljuk a t. Ajánlatkérőnek, hogy tegye meg azokat az intézkedéseket, amelyek a Beckman Coulter Magyarország Korlátolt Felelősségű Társaság ajánlatának érvénytelenségének megállapításához és a közbeszerzési eljárás 3. részének eredménytelenné nyilvánításához vezetnek.

Az ajánlatkérő a kérelmező által tett felvetésekre az alábbi választ adja:

A Kbt. 79. § (4) bekezdése szerint: „Az ajánlatkérő az írásbeli összegezést az ajánlattevők részére történő megküldésétől számított huszadik napig, a részvételi szakaszcsoportról készült összegezés esetén az ajánlattételi határidő lejártáig egy alkalommal - valamint ezenfelül a (4a) bekezdés alkalmazása esetén szintén egy alkalommal ugyanezen időpontig - jogosult módosítani, szükség esetén az érvénytelenségről szóló tájékoztatást visszavonni, továbbá a már megkötött szerződéstől elállni, illetve ha az eredeti állapot nem állítható helyre, a szerződést azonnali hatállyal felmondani, ha az eredmény megküldését követően észleli, hogy az eredmény (eredménytelenség) jogszabálysértő volt és a módosítás a jogszabálysértést orvosolja. Ha a módosítás során az ajánlatkérő a részvételi jelentkezés érvénytelenségéről szóló tájékoztatást visszavonja, új ajánlattételi határidő kitűzésével jogosult a részvételre jelentkezőnek ajánlattételi felhívást küldeni.

Az ajánlatkérő a módosított írásbeli összegezést köteles haladéktalanul, egyidejűleg az összes ajánlattevőnek megküldeni.”

Ajánlatkérő Kérelmező előzetes vitarendezési kérelmét elutasítja, a fentiekben részletezett jogszabályi akadályra tekintettel az ajánlat további bírálatát nem tudja elvégezni, mivel korábbi vitarendezési kezdeményezés alapján az írásbeli összegezést már egy alkalommal módosította, így nincs a jogszabályból levezethető lehetősége jelen előzetes vitarendezés alapján az írásbeli összegezés újabb módosítására, és ezt megelőzően az ajánlatok bírálatának ismételt lefolytatására.”

A jogorvoslati kérelem

8. Az ajánlatkérő 2020. augusztus 19. napján terjesztette elő a jogorvoslati kérelmét a Döntőbizottságnál, amely szerint az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 69. § (1)-(2) bekezdéseit, a Kbt. 73. § (1) bekezdés e) pontját, továbbá a Kbt. 77. § (4) bekezdését az alábbiakban kifejtettek alapján.

9. A kérelmező iratbetekintés során megállapította, hogy a Beckman Coulter Magyarország Kft. nyertes ajánlattevő ajánlatában iQ®200 sorozatú berendezéshez és az Iris diagnosztikai eszközökhöz használható Iris System Cleanser mosóoldatot ajánlott meg. A mosóoldat az automata rendeltetésszerű működtetéséhez szükséges munkanaponkénti tisztítás céljára szolgál. Az Iris System Cleanser termék használati útmutatója szerint a termék nem tartalmazza a készülékben való használathoz szükséges, de a termék részét nem képező 10 ml-es üveg vagy hitelesített műanyagcsöveket. (Használati útmutató 2. SZÜKSÉGES, DE NEM SZÁLLÍTOTT ANYAGOK pont)

10. A nyertesnek minősített ajánlattevőnek a 3. rész tekintetében benyújtott ajánlata nem tartalmaz megajánlást az Iris System Cleanser termékhez szükséges 10 ml-es üveg vagy hitelesített műanyagcsövekre.

A nyertesnek minősített ajánlattevő ajánlata a „Fogyóanyag, kontroll, kalibrátor“ elnevezésű excell táblázatban az eszköz üzemeltetéséhez szükséges 10 ml-es üveg vagy hitelesített műanyagcsöveket nem tüntette fel, így az ajánlat nem felel meg az ajánlatkérő által az előzőekben hivatkozottak szerint rögzített azon követelménynek, mely szerint az ajánlatnak magában kellett foglalnia a felsoroltakon túlmenően minden egyéb, a készülék működtetéséhez szükséges, reagensnek nem minősülő fogyóanyagot is. A nyertesnek minősített ajánlattevő szakmai ajánlata az előzőeknek megfelelően nem minősül teljeskörűnek.

11. A nyertesnek minősített ajánlattevő ajánlatának fentiek szerinti hiánya nem minősül olyan nem jelentős, egyedi részletkérdésnek, melyre vonatkozóan hiánypótlásnak a Kbt. 71. § (8) bekezdés b) pontjában foglaltakkal összhangban sor kerülhetett volna. Erre tekintettel az ajánlatkérőnek a nyertesnek minősített ajánlattevő ajánlatát a Kbt. 73. § (1) bekezdés e) pontja alapján érvénytelennek kellett volna nyilvánítani. Ennek elmulasztásával és az ajánlat érvényessé, valamint a Beckman Coulter Magyarország Kft. az eljárás nyertesévé nyilvánításával az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 73. § (1) bekezdés e) pontját és a Kbt. 77. § (4) bekezdését.

12. A kérelmező vitarendezési kérelemére adott ajánlatkérői válasz a kérelemben megjelölt jogsértéseket illetően érdemi nyilatkozatot nem tartalmazott. Az előzetes vitarendezési kérelem elutasításának indokául az ajánlatkérő kizárólag arra hivatkozott, hogy a Kbt. 79.§ (4) bekezdése alapján az eljárásról készült összegezés módosításának jogszabályi akadálya van.

13. A kérelmező szerint az eljárást lezáró döntés jogszabályba ütközése estén a döntés jogszerűségének alátámasztásául az eljárásról készült összegezés ismételt módosításának eljárásjogi akadálya nem szolgálhat. A jogszabályban foglaltaknak megfelelő döntés meghozatala tekintetében csak az összegezés módosítása tekintetében áll fenn eljárásjogi akadály, azonban az ajánlatkérő számára a jogszabályba ütköző döntésének megváltoztatásához szükséges megfelelő eljárási cselekmény megtételének lehetősége nyitva állt.

Az ajánlatkérő nyilatkozata

14. Az ajánlatkérő előadta, hogy célja a „Reagensok beszerzése – 3. rész” tárgyú közbeszerzési eljárásban is, hogy a közbeszerzési eljárás eredménye minden tekintetben megfelelő legyen az ajánlati felhívásban, a közbeszerzési dokumentumokban és a jogszabályban meghatározott feltételeknek.

Erre tekintettel kérte a Döntőbizottságot, hogy a jogorvoslati eljárás lezárása mellett, az ajánlatok megfelelő és teljeskörű bírálata érdekében biztosítson lehetőséget az ajánlatkérőnek azok újra bírálatára a hatályos döntését megsemmisítésével.

Az ajánlatok újra bírálata a termékek összetettsége és a szakmai bírálati anyagok összetettsége miatt a jogorvoslati eljárásban nem lehetséges, továbbá a Kbt. értelmében az ajánlatkérő nem mérlegelhet, hogy a Kbt. kógens szabályai közül melyik megsértése minősül esetlegesen súlyosabbnak, ezért nem került sor az összegezés második alkalommal történő módosítására.

15. Az ajánlatkérő kérte a Döntőbizottságot, hogy jogsértés megállapítása esetén bírság kiszabásától tekintsen el, illetve vegye figyelembe a jogsértés csekély súlyát, az ajánlatkérő együttműködő magatartását, valamint az ajánlatkérőnek azt a szándékát, hogy célja a közbeszerzési eljárás jogszerű lezárása valamennyi Kbt. rendelkezés megtartása mellett.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai:

16. A Döntőbizottság a jogorvoslati kérelmet a Kbt. 2019. augusztus 23. napján hatályos rendelkezései szerint bírálta el figyelemmel arra, hogy az ajánlatkérő ezen a napon indította meg a közbeszerzési eljárást.

17. A Döntőbizottság a következő jogszabályi rendelkezések keretei között vizsgálta meg a jogorvoslati kérelmet:

A Kbt. 69. § (1) Az ajánlatok és részvételi jelentkezések elbírálása során az ajánlatkérőnek meg kell vizsgálnia, hogy az ajánlatok, illetve részvételi jelentkezések megfelelnek-e a közbeszerzési dokumentumokban, valamint a jogszabályokban meghatározott feltételeknek.

(2) Az ajánlatkérő köteles megállapítani, hogy mely ajánlat vagy részvételi jelentkezés érvénytelen, és hogy van-e olyan gazdasági szereplő, akit az eljárásból ki kell zárni. Az ajánlatkérő a bírálat során az alkalmassági követelmények, a kizáró okok és a 82. § (5) bekezdése szerinti kritériumok előzetes ellenőrzésére köteles az egységes európai közbeszerzési dokumentumba foglalt nyilatkozatot elfogadni, valamint minden egyéb tekintetben a részvételi jelentkezés és az ajánlat megfelelőségét ellenőrizni, szükség szerint a 71-72. § szerinti bírálati cselekményeket elvégezni. Az ajánlatkérő az egységes európai közbeszerzési dokumentum szerinti nyilatkozattal egyidejűleg - több szakaszból álló eljárásban a részvételi szakaszban - ellenőrzi a nyilatkozatban feltüntetett, a (11) bekezdés szerint elérhető adatbázisok adatait is.

A Kbt. 73. § (1) Az ajánlat vagy a részvételi jelentkezés érvénytelen, ha

e) egyéb módon nem felel meg az ajánlati, ajánlattételi vagy részvételi felhívásban és a közbeszerzési dokumentumokban, valamint a jogszabályokban meghatározott feltételeknek, ide nem értve a részvételi jelentkezés és az ajánlat ajánlatkérő által előírt formai követelményeit;

A Kbt. 77. § (4) Az eljárás nyertese az az ajánlattevő, aki az értékelési szempontok szerint a legkedvezőbb ajánlatot tette és ajánlata érvényes.

A Kbt. XIII. fejezete szabályozza az ajánlatok és a részvételi jelentkezések bírálatát, a Kbt. 69. § a bírálat folyamatáról is rendelkezik. Az ajánlatkérő a Kbt. kógcenciájából következően köteles megtartani az ajánlatok bírálatának törvényileg szabályozott rendjét.

18. Az ajánlatkérő elsőként köteles megvizsgálni, hogy az ajánlatok megfelelnek-e a közbeszerzési dokumentumokban és a vonatkozó jogszabályokban foglaltaknak. Amennyiben nem állapítható meg egyértelműen, hogy a megajánlott termékek műszaki paraméterei pontosan megfelelnek az ajánlatkérői előírásoknak, az ajánlatkérő a Kbt. 71. § szerint hiánypótlási felhívást köteles kibocsátani vagy felvilágosítást kérni az érintett ajánlattevőtől.

19. Ezt követően az ajánlatkérő az értékelési szempontok szerint értékeli az érvényes ajánlatokat és a legkedvezőbbnek tekinthető ajánlattevőt megfelelő határidő tűzésével felhívja a kizáró okok, az alkalmassági követelmények igazolására.

20. A Döntőbizottság az ajánlattételi határidőt, az ajánlatok bírálatát követően azt vizsgálhatja, hogy az ajánlatkérő a kiadott előírásainak megfelelően bírálta-e el a beadott ajánlatokat, az ajánlattevő az ajánlatkérői rendelkezéseknek megfelelően igazolta-e a megajánlott termék megfelelőségét.

21. A tényállásban rögzítettek alapján a Döntőbizottság arra a következtetésre jutott, hogy az ajánlatkérő nem vizsgálta meg teljes körűen, hogy a nyertes ajánlattevő ajánlatában megajánlott termékek valóban megfelelnek minden ajánlatkérői előírásnak, amelyet az ajánlattételi határidőt megelőzően megadott az ajánlatkérő.

22. Az ajánlatkérő a dokumentációban közölt műszaki leírásban rögzítette a megajánlott vizeletvizsgáló automatákkal szemben támasztott speciális követelmények között, hogy a vizelet általános és vizelet üledék kapcsolt rendszerű automatákhoz szükséges mosóoldat, diluens, kalibrátor, kontrollok, valamint minden egyéb, a készülék működtetéséhez szükséges, reagensnek nem minősülő fogyóanyag biztosítását kérjük. A készülékekhez csak eredeti, gyári reagenseket, kontrollokat, valamint fogyóanyagok voltak elfogadhatóak.

23. A Döntőbizottság rendelkezésére álló iratok szerint a nyertes ajánlattevő ajánlatában az Iris System Cleanser mosóoldatot ajánlotta meg. A termék használati útmutatója szerint a termék használatához szükséges, de nem szállított anyag a 10 ml-es üveg vagy hitelesített műanyagcsövek.

24. A rendelkezésre álló adatok alapján nem állapítható meg, hogy a nyertes ajánlattevő ajánlatában megajánlott termék maradéktalanul eleget tesz az ajánlatkérő beszerzési igényeinek, mivel az ajánlatkérő előírta, hogy a készülék működtetéséhez szükséges, reagensnek nem minősülő fogyóanyag biztosítását is kéri.

25. A Döntőbizottság erre tekintettel megállapította, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 69. § (1) és (2) bekezdését.

26. Tényként állapítható meg, hogy az ajánlatkérő nyertes ajánlattevőként hirdette ki a 2020. július 15. napján kiadott módosított összegezésben a Beckman Coulter Magyarország Kft. ajánlattevőt annak ellenére, hogy a fentiek szerint nem tisztázta az ajánlata érvényességét.

27. A Döntőbizottság megállapította azt is, hogy az ajánlatkérő ezzel megsértette a Kbt. 77. § (4) bekezdését.

28. A Döntőbizottság a fentiek alapján megállapította, hogy az ajánlatkérő a Beckman Coulter Magyarország Kft. ajánlatát nem fogadhatta volna el érvényesnek és nyertesnek a közbeszerzési eljárás 3. része vonatkozásában, az ajánlatkérő ezzel megsértette a Kbt. 69. § (1) és (2) bekezdését, valamint a Kbt. 77. § (4) bekezdését.

29. A Döntőbizottság a Kbt. 145. § (2) bekezdésében meghatározott hatáskörében eljárva a fentiek alapján a jogorvoslati kérelemben foglaltaknak helyt adott, és a Kbt. 165. § (2) bekezdés d) pontja alapján állapította meg a jogsértés megtörténtét és (3) bekezdés b) pontja értelmében megsemmisítette az ajánlatkérő eljárást lezáró döntését a közbeszerzési eljárás 3. része vonatkozásában.

30. A kérelmező 200.000.-Ft igazgatási szolgáltatási díjat fizetett meg. A Kbt. 151. § (9) bekezdése és az MvM rendelet (1)-(2) bekezdése alapján, figyelemmel arra, hogy a Döntőbizottság a jogorvoslati kérelem alapján jogsértést állapított meg, az ajánlatkérőnek meg kell fizetnie a kérelmező részére 200.000.-Ft igazgatási szolgáltatási díjat, amit az alapos kérelemre tekintettel nem a kérelmező visel.

31. A Döntőbizottság a Kbt. 145. § (1) bekezdése szerint alkalmazandó, az általános közigazgatási rendtartásról szóló 2016. évi CL. törvény 126. § (2) bekezdés b) pontja alapján rendelkezett az eljárási költségekről.

32. A Döntőbizottság hatásköre és illetékessége a Kbt. 145. § (2)-(6) bekezdésein alapul.

33. A határozat rendelkezése(i) közigazgatási perben történő elbírálását a Kbt. 170. §-a biztosítja. A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy jelen határozat közigazgatási perben történő felülvizsgálatára a közigazgatási perrendtartásról szóló 2017. évi I. törvény (a továbbiakban: Kp.) 12. § (2) bekezdés a) pontja és a 13. § (11) bekezdése szerint a Fővárosi Törvényszék kizárólagosan illetékes.

A jogi képviselet a Kp. 27. § (1) bekezdése alapján kötelező. A kereseti kérelem elektronikus úton történő benyújtása az elektronikus ügyintézés és a bizalmi szolgáltatások általános szabályairól szóló 2015. évi CCXXII. törvény 9. § (1) bekezdése és a polgári perrendtartásról szóló 2016. évi CXXX. törvény 608. § (1) bekezdése alapján kötelező.

B u d a p e s t, 2020. szeptember 17.

Dr. Szathmári Réka sk.
a tanács elnöke

Gulyás Richárd sk.
közbeszerzési biztos

Hubáné Dr. Szabó Ágnes sk.
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Tóth Zoltánné
titkárságvezető

Kapják:

1. Dr. Molnár Beáta felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó – ajánlatkérő képviseletében
2. Dr. Bürös László ügyvéd – kérelmező képviseletében
3. Támis Norbert felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó – egyéb érdekelt
4. Miniszterelnökség