



**KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG**

1026 Budapest, Riadó u. 5.

Tel.: 06-1/882-8594

Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

Az ügy iktatószáma: D.443/8/2024.

A tanács tagjai: Dr. Szathmári Réka közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Söpkéz Gusztávné közbeszerzési biztos, Dr. Kozsuch Edina közbeszerzési biztos

A hivatalbóli kezdeményező: Nemzeti Fejlesztési Központ
(Budapest, Akadémia u. 3.)

A hivatalbóli kezdeményező képviselője: Dr. Mészáros Karina kamarai jogtanácsos
(Budapest, Akadémia u. 3.)

A beszerző: Tiszafüred Város Önkormányzata
(Tiszafüred, Fő utca 1.)

A beszerző képviselője: Tóth Róbert Miklós
állami közbeszerzési szaktanácsadó

A kérelmezett: Kovács Pál Művelődési Központ
(Tiszafüred, Örvényi út 6.)

A kérelmezett képviselője: Tóth Róbert Miklós
állami közbeszerzési szaktanácsadó

A beszerzés tárgya: „Tiszafüred 40! – kulturális rendezvénysorozat” – Kbt. mellőzése, 21.435.006.-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 hivatalbóli kezdeményezés tekintetében jogsértés hiányát állapítja meg.

A jogorvoslati eljárás során felmerült költségeiket az ügyfelek maguk viselik.

A határozat ellen fellebbezésnek nincs helye. A határozat ellen a Fővárosi Törvényszék előtt közigazgatási per indítható annak kézbesítésétől számított tizenöt napon belül. A keresetlevelet Fővárosi Törvényszékhez címezve, de kizárólag a Döntőbizottsághoz kell elektronikus úton benyújtani. A keresetlevél benyújtásának a határozat végrehajtására/közigazgatási cselekmény hatályosulására nincs halasztó hatálya.

INDOKOLÁS

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1. A kezdeményező jogelődje támogatóként a Terület- és Településfejlesztési Operatív Program keretén belül TOP-5.3.1-16 számú, „A helyi identitás és kohézió erősítése” tárgyú felhívást tett közzé, melyre a beszerző támogatási kérelmet nyújtott be.
2. A TOP-5.3.1-16-JN1-2017-00007 azonosító számon benyújtott támogatási kérelmet a Támogató 2017. december 20. napon kelt támogatói döntése szerint támogatásban részesítette. A Támogatási Szerződés tárgya „A helyi identitás és kohézió erősítése a Tiszafüredi járásban” című projekt megvalósítása.
3. A projektmegvalósítás során a beszerző 2023. szeptember 11. napján közbeszerzési eljárás lefolytatása nélkül megbízási szerződést kötött a kérelmezettel a szerződés 1. sz. mellékletében felsorolt rendezvénysorozat megszervezésére és lebonyolítására nettó 21.435.006,- Ft + ÁFA értékben. A megbízási szerződés az előzmények között rögzítette, hogy a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. tv. (a továbbiakban: Kbt.) 9. § (1) bekezdés h) pontja alapján a közbeszerzési törvényt nem kell alkalmazni.

A hivatalbóli kezdeményezés

4. A hivatalból kezdeményező Közigazgatási és Területfejlesztési Minisztérium a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja alapján 2024. július 22-én az alábbi kezdeményezést terjesztette elő a Döntőbizottságnál.
5. A Kormány tagjainak feladat- és hatásköréről szóló 182/2022. (V. 24.) Korm. rendelet 178. § (1) bekezdésének 3. pontja alapján a Kormány európai uniós források felhasználásáért felelős tagja 2024. január 1. napjától a közigazgatási és területfejlesztési miniszter. A jogorvoslati eljárás tárgyát képező megbízási szerződés pénzügyi finanszírozását a TOP-5.3.1-16-JN1-2017-00007 azonosítószámú projekt támogatási szerződése biztosítja, a Terület- és Településfejlesztési Operatív Program (TOP) keretében. A támogatási szerződés a támogatások kedvezményezettjei és az irányító hatóság között létrejött, a támogatás felhasználását szabályozó polgári jogi szerződés. A 2014-2020 programozási időszakban az egyes európai uniós alapokból származó támogatások felhasználásának rendjéről szóló 272/2014. (XI.5.) Korm. rendelet 24/A. § a) pontja alapján – figyelemmel a rendelet 3. sz. mellékletében foglalt táblázat 9. pontjában foglaltakra – az irányító hatóság feladatait a TOP vonatkozásában 2024. január 1. napjától a Közigazgatási és Területfejlesztési Minisztérium látja el.
6. A beszerző rendezvények megszervezése és lebonyolítása tárgyban, 2023. szeptember 11. napján közbeszerzési eljárás lefolytatása nélkül megbízási szerződést kötött a Kovács Pál Művelődési Központtal, nettó 21.435.006,-Ft + ÁFA értékben, a Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontjára történő hivatkozással.
7. A kezdeményező álláspontja szerint a beszerző és a kérelmezett között a Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontja szerinti feltételek maradéktalan fennállása nem állapítható meg, így in-house beszerzésnek jelen esetben nem lett volna helye.

8. A fenti jogszabályhely szerinti éves nettó árbevétel meghatározás a számvitelről szóló 2000. évi C. törvény (a továbbiakban: Sztv.) 72. §-a szerinti „értékesítés nettó árbevételére” utal.

Tiszafüred Város Önkormányzata képviselő-testülete 16/2023. (V. 24.) önkormányzati rendeletének 6. és 17. sz. mellékletei alapján a Művelődési Központ 2022. évi bevétele túlnyomó részben az államháztartáson belüli támogatásból, valamint kisebb részben kötelező feladatellátásból eredő működési bevételből származott.

9. Az államháztartásról szóló 2011. évi CXCV. törvény (a továbbiakban: Áht.) 6. § (1) bekezdése értelmében tervezés és gazdálkodás szempontjából megkülönböztetésre kerülnek a költségvetési bevételek és kiadások. A költségvetési bevételeket és kiadásokat, azok közgazdasági jellege szerint, működési és felhalmozási bevételekre és kiadásokra bontja az Áht. 6. § (2) bekezdése.

10. Az Áht. 6. § (3) bekezdés a) pontja a működési bevételként azonosítja az államháztartáson belülről kapott működési célú támogatásokat. A támogatás fogalma az Áht. 1. § 19. pontja alapján, minden az államháztartás központi vagy önkormányzati alrendszeréből, bármilyen formában, ellenérték nélkül nyújtott juttatás.

11. A működési támogatás nem feleltethető meg a pénzügyi és számviteli értelemben vett árbevétel értelmezésének, amely az értékesített termékek és áruk, illetve teljesített szolgáltatások általános forgalmi adó nélkül számított ellenértéke. Az árbevétel és a működési támogatás tartalmukat tekintve sem jogi, sem pénzügyi, sem pedig számviteli értelemben nem tekinthető azonos, egymásnak megfeleltethető fogalmaknak.

A kérelmezettnek nem a beszerzővel (vagy önkormányzat által kontrollált jogi személy) kötött szerződés teljesítéséből keletkezik bevétele, a Kbt. szerinti feltételnek megfelelően, hanem jogszabály által előírt feladatok ellátásáért, jogszabály által előírt támogatásból finanszírozza a feladatellátást. A kérelmezett tekintetében tehát nem beszélhetünk a jogszabályi értelemben vett „nettó árbevétel”-ről.

Emellett, sem az alapító okirat, sem jogszabály nem állapít meg a beszerző számára döntő befolyásra vonatkozó jogosultságot a kérelmezett stratégiai céljai meghatározására és működésével kapcsolatos jelentős döntéseinek meghozatalára vonatkozóan.

Fentiek következtében az in-house beszerzés feltételeinek fennállása nem állapítható meg, így a Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontja alkalmazásának nem lett volna helye.

12. A Kbt. 4. § (1) bekezdése értelmében a meghatározott értékhatárokat elérő értékű közbeszerzési szerződés, építési vagy szolgáltatási koncesszió megkötése érdekében az 5-7. §-ban ajánlatkérőként meghatározott szervezetek az e törvény szerinti közbeszerzési vagy koncessziós beszerzési eljárást kötelesek lefolytatni.

Tiszafüred Város Önkormányzata a Kbt. 5. § (1) bekezdésének c) pontja alapján a Kbt. alanyi hatálya alá tartozik.

A közbeszerzési nemzeti értékhatár - klasszikus ajánlatkérők beszerzései tekintetében - szolgáltatás megrendelése esetében a 2023. évben nettó 15 millió forint, a Kbt. 111. § d) pontja szerinti kivételi körbe tartozó tevékenységek, így a rendezvényszervezés esetében nettó 18 millió forint volt.

A tárgyi megbízási szerződés ellenértéke nettó 21.435.006,-Ft-ban került meghatározásra.

13. A jogsértés megvalósulásának időpontja 2023. szeptember 11., a szerződés megkötésének időpontja, a szabálytalansági eljárás megindítására 2024. június 17. napján került sor.

14. A fentiek alapján a kezdeményező álláspontja szerint a beszerző a Kbt. 4. § (1) bekezdésébe ütközően a közbeszerzési eljárás jogtalan mellőzésével kötött szerződést a rendezvényszervezési szolgáltatások vonatkozásában.

A beszerző észrevétele

15. A beszerző érdemi nyilatkozatában kérte a jogsértés hiányának megállapítását és a következőket adta elő.

16. A beszerző és a kérelmezett közötti szerződés tekintetében a Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontja szerinti feltételek fennállásának alátámasztására az alábbiakat adta elő a beszerző.

17. Az in-house kapcsolat első hazai rendszertani elhelyezése az Európai Unió Bírósága C 107/98. számú Teckal ügyben hozott döntésére vezethető vissza. A Bíróság az in-house kapcsolat megítélésekor abból indult ki, hogy önmagában az a tény, hogy egy megállapodásban mindkét fél közjogi hatóság, nem zárja ki a közbeszerzési szabályok alkalmazását, ugyanakkor nem beszélhetünk szerződés létrejöttéről, ha az nem két elkülönült szervezet között jön létre. Az in-house helyzet lényege tehát az, hogy nem kell közbeszerzési eljárást lefolytatni, ha az ajánlatkérő olyan szervezettel köt szerződést, mely ugyan jogilag tőle elválik, ám az ajánlatkérő a kérdéses személy felett olyan ellenőrzést gyakorol, mint amelyet a saját szervei felett (strukturális függés), és ez a személy a tevékenységét lényegében az őt fenntartó ajánlatkérő javára végzi (gazdasági függés).

18. A beszerző bemutatta a kérelmezettel fennálló strukturális és gazdasági viszonyát a Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontjára tekintettel.

19. Az államháztartásról szóló 2011. évi CXCV. törvény, és az államháztartásról szóló törvény végrehajtásáról szóló 368/2011. (XII.31.) Kormányrendelet rendelkezéseinek betartása érdekében a beszerző, mint a kérelmezett alapítója és fenntartója köteles megalkotni, illetve jóváhagyni az intézmény Alapító okiratát, Szervezeti és Működési Szabályzatát, Kötelezettségvállalási Szabályzatát, Munkamegosztási megállapodását, valamint az Önkormányzat éves költségvetési rendeletének keretében az intézmény adott évi költségvetéséről, módosításának és végrehajtásának rendjéről szóló jogszabályt. Tiszafüred Város Önkormányzata fenti jogait és kötelezettségeit a Képviselő-testület útján gyakorolja.

Az Alapító okirat 3. pontja rögzíti, hogy a Kovács Pál Művelődési Központ irányító szerve Tiszafüred Város Önkormányzatának Képviselő-testülete.

Az Intézmény jelenleg hatályos Szervezeti és Működési Szabályzatát (továbbiakban: Intézményi SZMSZ) a Képviselő-testület a 224/2021. (XII.14.) számú határozatával hagyta jóvá. Az Intézményi SZMSZ 2. Általános rendelkezések pontja rögzíti, hogy az intézmény fenntartója Tiszafüred Város Önkormányzata, az intézmény felügyeleti szerve Tiszafüred Város Önkormányzata Képviselő-testülete.

A Kötelezettségvállalási szabályzat II.1.1.a és c. pontjai alapján a személyi juttatás, járulékok és közterhek tekintetében az intézményvezető, az ezeken túli kiadások tekintetében a polgármester jogosult kötelezettséget vállalni.

Tiszafüred Város Önkormányzat Képviselő-testületének hatáskörében eljárva Tiszafüred Város Polgármestere a 98/2021. (V.27.) számú határozatával hagyta jóvá a Tiszafüredi Közös Önkormányzati Hivatal (továbbiakban: Hivatal) és az Önkormányzat gazdasági szervezettel nem rendelkező költségvetési szervei, - ideértve a Kovács Pál Művelődési Központot - közötti munkamegosztásról szóló megállapodást (továbbiakban: Megállapodás). A Megállapodás I.3. pontja alapján mindazokat a gazdálkodási feladatokat, amelyeknek szervezeti és személyi

feltételei az intézményeknél nem nincsenek meg, köteles azt a Hivatal ellátni. A Megállapodás I.4. pontja alapján a Hivatal az intézmények működtetéséért, a költségvetés tervezéséért, az előirányzatok módosításának átcsoportosításának és felhasználásának végrehajtásáért, a finanszírozási, adatszolgáltatási beszámolási, és a vagyon használatával, védelmével összefüggő feladatok teljesítéséért, a pénzügyi, számviteli rend betartásáért felelős szervezeti egység. A Megállapodás I.5. pontja értelmében a Hivatal ellátja az intézmények előirányzatai tekintetében a tervezési, gazdálkodási, finanszírozási, adatszolgáltatási, és beszámolási feladatokat; működtetésével, üzemeltetésével, a beruházásokkal, a vagyon használatával, hasznosításával, védelmével kapcsolatos feladatokat. Az önkormányzat 2020. évi költségvetéséről, módosításának és végrehajtásának rendjéről szóló 2/2020. (II.12.) számú önkormányzati rendelet, az önkormányzat 2021. évi költségvetéséről, módosításának és végrehajtásának rendjéről szóló 1/2021. (II.12.) számú önkormányzati rendelet, az önkormányzat 2022. évi költségvetéséről, módosításának és végrehajtásának rendjéről szóló 1/2022. (II.15.) számú önkormányzati rendelet, és az önkormányzat 2023. évi költségvetéséről, módosításának és végrehajtásának rendjéről szóló 2/2023. (II.07.) számú önkormányzati rendelet (továbbiakban: költségvetési rendeletek) 11. §-a részletesen szabályozza az előirányzatok feletti jogosultsággal és a költségvetés módosításával kapcsolatos rendelkezéseket. A költségvetési rendeletek 13. §-a részletesen szabályozza a költségvetési intézmények gazdálkodását, melynek (3) pontja alapján az intézmény a Képviselő-testület által meghatározott finanszírozásból, és az intézmény saját bevételeiből köteles úgy megszervezni a kiadásait, hogy abból biztosított legyen az alapító okiratban meghatározott feladatok ellátása. A (4) pont rendelkezései alapján kifizetést csak a költségvetési rendeletben jóváhagyott célokra és feladatokra lehet teljesíteni. A Képviselő-testület előzetes jóváhagyása mellett többletfeladat az intézményi saját forrástöbblet egyidejű biztosításával és emelésével vállalható. Az (5) pont alapján a költségvetési rendeletben meghatározott előirányzatok feladat-ellátási keretnek minősülnek.

20. A Képviselő-testület a 23/2019. (XI.13.) számú rendeletével fogadta el az Önkormányzat jelenleg hatályos Szervezeti és Működési Szabályzatát (továbbiakban: Önkormányzati SZMSZ), 4. § alapján az Önkormányzat jogi személy, az önkormányzati feladat- és hatáskörök Tiszafüred Város Képviselő-testületét illetik meg. A 6. § (1) pontja rögzíti, hogy a képviselő-testület szerveit a Mőtv. határozza meg. A 6. § (2) pontja alapján a Képviselő-testületnek három bizottsága van, melyek: a Pénzügyi, Városüzemeltetési, Településfejlesztési és Közigazgatási Bizottság, az Ifjúságpolitikai, Szociális, Egészségügyi és Környezetvédelmi bizottság, és a Települési Értéktár Bizottság. Az Önkormányzati SZMSZ IV. fejezete tartalmazza a Képviselő-testület bizottságainak működésére vonatkozó rendelkezéseket. Az Önkormányzati SZMSZ 67. §-a rögzíti a Hivatal, a 64. §-a a jegyző, mint a Hivatal vezetőjének jogállását. A 64. § (1) pontja alapján a jegyző kinevezésére a polgármester jogosult. A 67. § (1) pontja alapján a Képviselő-testület az önkormányzat működésével, valamint a közigazgatási ügyek döntésre való előkészítésével és végrehajtásával kapcsolatos feladatok ellátására egységes hivatalt hoz létre. A (3) pont alapján a Hivatal hivatalos elnevezése: Tiszafüredi Közös Önkormányzati Hivatal. A (4) pont rögzíti, hogy a Hivatal SZMSZ-ét a Képviselő-testület hagyja jóvá.

21. Egy szervezet akkor gyakorol kontrollt valamely más szervezet felett, ha annak döntései meghozatalában döntő befolyással rendelkezik.

22. Fentiek alapján a kérelmezett felett a beszerző teljeskörű kontrollt gyakorol, hiszen azon túl, hogy a vezetőjét a Képviselő-testület nevezi ki, felette a munkáltatói jogkör gyakorlója a polgármester, a kérelmezett működésével és gazdálkodásával kapcsolatos döntés

meghozatalában – a személyi jellegű kifizetéseket érintő döntéseken kívül – teljeskörű befolyással rendelkezik. A személyi jellegű kifizetéseket érintő döntések meghozatalában döntő befolyással rendelkezik, hiszen ezen kifizetések tekintetében kötelezettségvállalásra az intézményvezető jogosult, azonban ezen jogosultságával kizárólag a Képviselő-testület által jóváhagyott keretek között élhet. Az önkormányzati SZMSZ Hivatalra és annak vezetőjére vonatkozó rendelkezései alapján a beszerző a Hivatal és a Központ között létrejött Munkamegosztási megállapodás alapján hozott döntésekre, azok végrehajtására vonatkozóan is döntő befolyással rendelkezik.

23. A kezdeményező szerint a kérelmezett tekintetében nem lehet szó a jogszabályi értelemben vett „nettó árbevétel”-ről, azonban mind a Kbt. 9. § (7) bekezdése, mind az 2014/24/EU IRÁNYELVI rendelkezései tartalmaznak egyéb lehetőséget arra vonatkozóan, amennyiben az éves nettó árbevétel nem értelmezhető.

24. Az ajánlatkérői együttműködés kivételi körbe tartozásának további feltétele az, hogy az ajánlatkérők együttműködéssel érintett tevékenységből származó éves nettó árbevételének legfeljebb 20%-a származik a nyílt piacról (az irányelv szóhasználata szerint az ajánlatkérők az együttműködés által érintett tevékenységeknek kevesebb, mint 20 %-át végzik a nyílt piacon).

25. A beszerző álláspontját támasztja alá az EURÓPAI PARLAMENT ÉS A TANÁCS 2014/24/EU IRÁNYELVE (2014. február 26.) a közbeszerzésről és a 2004/18/EK irányelv hatályon kívül helyezéséről 12. cikk A közszférába tartozó szervezetek közötti közbeszerzési szerződések (1), (4) –(5) bekezdései.

26. A beszerző ismertette a kérelmezett Kbt. 9. § (7) bekezdése szerinti költségeinek alakulását is.

27. A kérelmezett hatályos jogszabályok szerinti nettó eredményszemléletű bevétele: Az államháztartás szervezetei könyvvezetésüket (a gazdasági események rögzítését) a számvitelről szóló 2000. évi C. törvény (továbbiakban: Szt.), és az államháztartás számviteléről szóló 4/2013. (I.11.) Kormányrendelet (továbbiakban: Áhsz.) alapján végzik.

Az Szt. 72. § (1)- (4) bekezdései rendelkeznek a nettó árbevétel meghatározásáról.

Az Áhsz. 25. § (1) - (10) bekezdései alapján a nettó eredményszemléletű bevétel meghatározása az alábbi:

A kérelmezett Áhsz. szerinti nettó eredményszemléletű bevétele 2020. évben:

B1 rovaton elszámolt (működési célú támogatások Önkormányzattól):	19.086.429,-Ft
B2 rovaton elszámolt (felhalmozási célú támogatás):	2.581.794,-Ft
B4 rovaton elszámolt (működési bevételből):	<u>3.856.156,-Ft</u>
Mindösszesen:	25.524.379,-Ft

A kérelmezett Szt. szerinti nettó árbevétele a 72. § (2) a) pontja szerint 2020. évben:

- terem és eszköz bérbeadásból és egyéb szolgáltatásnyújtásból:	3.856.156,-Ft
- felhalmozási célú átvett pénzeszköz:	2.581.794,-Ft
- Önkormányzattól kapott támogatás:	<u>19.086.429,-Ft</u>
Mindösszesen:	25.524.379,-Ft

A kérelmezett Áhsz. szerinti nettó eredményszemléletű bevétele 2021. évben:

B1 rovaton elszámolt (működési célú támogatások Önkormányzattól):	2.268.970,-Ft
B4 rovaton elszámolt (működési bevételből):	1.190.079,-Ft
B6 rovaton elszámolt (működési célú átvett pénzeszköz):	500.000,-Ft
B816 rovaton elszámolt Önkormányzattól kapott támogatás:	<u>17.035.683,-Ft</u>
(A bevételek és kiadások közötti különbség finanszírozására a beszerzőtől kapott támogatás.)	
Mindösszesen:	20.994.732,-Ft

A kérelmezett Szt. szerinti nettó árbevétele a 72. § (2) a) pontja szerint 2021. évben:

- terem és eszköz bérbeadásból és egyéb szolgáltatásnyújtásból:	1.190.079,-Ft
- működési célú átvett pénzeszköz:	500.000,-Ft
- Önkormányzattól kapott támogatás:	<u>19.304.653,-Ft</u>
Mindösszesen:	20.994.732,-Ft

A kérelmezett Szt. szerinti nettó árbevétele a 72. § (2) a) pontja szerint 2022. évben:

B1 rovaton elszámolt (működési célú támogatások Önkormányzattól):	5.273.007,-Ft
B4 rovaton elszámolt (működési bevételből):	4.274.983,-Ft
B6 rovaton elszámolt (működési célú átvett pénzeszköz):	52.000,-Ft
B816 rovaton elszámolt Önkormányzattól kapott támogatás:	<u>23.311.676,-Ft</u>
(A bevételek és kiadások közötti különbség finanszírozására a beszerzőtől kapott támogatás.)	
Mindösszesen:	32.911.666,-Ft

A kérelmezett Szt. szerinti nettó árbevétele a 72. § (2) a) pontja szerint 2022. évben:

- terem és eszköz bérbeadásból és egyéb szolgáltatásnyújtásból:	4.274.983,-Ft
- működési célú átvett pénzeszköz:	52.000,-Ft
- Önkormányzattól kapott támogatás:	<u>28.584.683,-Ft</u>
Mindösszesen:	32.911.666,-Ft

A fenti kimutatások alapján:

$$(6.437.950+1.690.079+4.326.983) / (25.524.379+20.994.732+32.911.666) \times 100 = 15.69\%$$

A Kbt. 9. § (7) bekezdése szerinti szerződéskötést megelőző három évben felmerült költségek alapulvételével történő maximális 20%-os arány mértéke: 15.69%- tehát a beszerző megfelel a Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontjára vonatkozó jogszabályi előírásoknak.

28. A beszerző észrevétele szerint a hivatalbóli kezdeményezésben megfogalmazott megállapítások nem alaposak. A beszerző tevékenysége során valamennyi vonatkozó jogszabályi előírást betartott, a beszerzése a Kbt. 9. § (1) bekezdés h) valamint a Kbt. 9. § (7) bekezdése pontja szerint feltételek maradéktalan teljesülése mellett történt, így in-house beszerzése jogszerű.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

29. A beszerző és a kérelmezett 2023. szeptember 11. napján kötötte meg a jogorvoslati eljárás tárgyát képző megbízási szerződést, ezért a Döntőbizottság a hivatalbóli

kezdeményezésben foglaltak vizsgálatára a Kbt. ezen időpontban hatályban volt rendelkezéseit alkalmazta.

30. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a D.443/6/2024. számú végzésben megállapította, hogy a D.443/2024. számú jogorvoslati eljárásban a hivatalbóli kezdeményezői jogkör vonatkozásában a Közigazgatási és Területfejlesztési Minisztérium jogutódjának a Nemzeti Fejlesztési Központ minősül.

A Kbt. 4. § (1) bekezdés értelmében a 15. § (1) bekezdése szerinti értékhatárokat elérő értékű közbeszerzési szerződés, építési vagy szolgáltatási koncesszió (ideértve a védelmi és biztonsági tárgyú koncessziót is) megkötése érdekében az 5–7. §-ban ajánlatkérőként meghatározott szervezetek az e törvény szerinti közbeszerzési vagy koncessziós beszerzési eljárást kötelesek lefolytatni.

A Kbt. 5. § (1) bekezdés alapján e törvény alapján közbeszerzési eljárás lefolytatására kötelezettek:

c) a következő szervezetek:

cd) a helyi önkormányzat,

A Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontja értelmében e törvényt nem kell alkalmazni 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;

(7) 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. Amennyiben a szerződés megkötését megelőző három évre vonatkozó adatok nem állnak rendelkezésre, az ajánlatkérőnek valószínűsíteni kell – elsősorban hiteles üzleti tervének bemutatásával – az említett adatokat.

A Kbt. 15. § (1) A közbeszerzési és koncessziós beszerzési eljárások értékhatára:

b) a központi költségvetésről szóló törvényben meghatározott közbeszerzési és koncessziós beszerzési értékhatárok (a továbbiakban: nemzeti értékhatárok).

(3) Az egyes beszerzési tárgyak esetében alkalmazandó nemzeti értékhatárokat a központi költségvetésről szóló törvényben évente kell meghatározni.

A Kbt. 111. § szerint e törvényt nem kell alkalmazni az uniós értékhatárt el nem érő

d) a 3. melléklet szerinti bármely szolgáltatásra, ha annak becsült értéke a tizennyolcmillió forintot nem éri el.

Magyarország 2023. évi központi költségvetéséről szóló 2022. évi XXV. törvény 77. § (1) bekezdés szerint a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény 15. § (1) bekezdés b) pontja szerinti nemzeti közbeszerzési értékhatár – kivéve a közszolgáltatói szerződésekre vonatkozó értékhatárt – 2023. január 1-jétől 2023. december 31-éig

d) szolgáltatás megrendelése esetében 15,0 millió forint.

31. A felek által nem volt vitatott, hogy a beszerző a Kbt. 5. § (1) bekezdésének cd) pontja alá tartozó szervezet, így csak abban az esetben mentesül a Kbt.-ben írt közbeszerzési eljárás lefolytatásának kötelezettsége alól, amennyiben a Kbt. lehetőséget biztosít arra.
32. A beszerzés tárgya szolgáltatás, amely esetben az irányadó nemzeti értékhatár 15 millió Ft.
33. A felek nettó 21.435.006.-Ft ellenszolgáltatás mellett kötöttek megbízási szerződést, amely klasszikus ajánlatkérő esetén eléri és meghaladja a szolgáltatás tekintetében a költségvetési törvény által meghatározott közbeszerzési értékhatárt. A megbízási szerződés összértéke meghaladja a Kbt. 111. § d) pontja által meghatározott 18 millió Ft-ot, így nem esik az uniós értékhatár alatti eljárások tekintetében felsorolt kivételi körbe.
34. A Döntőbizottság azt kellett megvizsgálnia a hivatalbóli kezdeményezésben foglaltak alapján, hogy a beszerző a Kbt. 4. § (1) bekezdésébe ütközően, jogsértően mellőzte-e a közbeszerzési eljárás lefolytatását, vagy a beszerző és a kérelmezett vonatkozásában megvalósultak a Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontjában rögzített feltételek, amelyekre tekintettel a beszerző jogszerűen nem alkalmazta a Kbt. rendelkezéseit a megbízási szerződés megkötését megelőzően.
35. A Döntőbizottság ezt követően a Kbt. 9. § h) pontjában foglaltak teljesülését vizsgálta meg az alábbiak szerint.
36. A Kbt. 9. § h) pontjának első fordulata szerint az ajánlatkérőnek minősülő szervezet olyan jogi személlyel kötött szerződést, 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.
37. A Döntőbizottság megvizsgálta a beszerző által alapított kérelmezett Alapító okiratát, amelynek 1. pontja szerint a kérelmezett költségvetési szerv. Az Alapító okirat 3. pontja szerint a kérelmezett irányítását Tiszafüred Város Önkormányzatának Képviselő-testülete látja el. Az Alapító okirat 4. pontja rendelkezik a kérelmezett tevékenységéről, meghatározza, hogy milyen feladatokat kell ellátnia az államháztartási szakágazati főtevékenysége körében. Az Alapító okirat 5. pontja alapján a kérelmezett vezetőjének megbízási rendje szerint a kinevezési, megbízási, felmentési jogkör gyakorlója Tiszafüred Város Önkormányzatának Képviselő-testülete. A Magyarország helyi önkormányzatairól szóló 2011. évi CLXXXIX. tv. 19. § b) pontja szerinti egyéb munkáltatói jogokat a polgármester gyakorolja.
38. A beszerző szintén csatolta a beszerző és a kérelmezett Szervezeti és Működési Szabályzatát, a 2020., 2021., 2022. és 2023. évekre vonatkozó költségvetés megállapításáról szóló, valamint a gazdálkodásának zárszámadásáról szóló önkormányzati rendeleteket.
39. A Döntőbizottság a rendelkezésére álló dokumentumok alapján kétséget kizáróan megállapítható volt, hogy a beszerző a saját szervezeti egységei felettihez hasonló kontrollt gyakorol az általa alapított kérelmezett felett és döntő befolyással bír a kérelmezett stratégiai céljai meghatározásában és működésével kapcsolatos jelentős döntéseinek meghozatalában.

40. A Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontjának következő fordulata a Döntőbizottság rendelkezésére álló dokumentumok szerint aggálymentesen megállapítható volt, a kérelmezett szervezetben közvetlen magántőke-részesedés nincsen.

41. A Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontjának harmadik fordulata szerint akkor teljesül, amennyiben a kérelmezett 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.

42. A Döntőbizottság rámutat, hogy a Kbt. 9. § (7) bekezdése kógens rendelkezést tartalmaz mindazon szervezetek tekintetében, akik esetén nem értelmezhető a Kbt. 9. § (1) bekezdés h)–j) pontja alkalmazásában az éves nettó árbevétel. A hivatkozott törvényi rendelkezés értelmében ilyen esetekben 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.

43. A jogorvoslati eljárás során tett érdemi nyilatkozatában a beszerző bemutatta a kérelmezettnek a 2023. szeptember 11-én kötött megbízási szerződést megelőző 3 évre, 2020. 2021. és 2022. évekre vonatkozó bevételeit. A Döntőbizottság megállapította, hogy a működési támogatás a beszerző részére végzett tevékenységek ellátásáért felmerülő költségeknek minősül a kérelmezett estében. A működési támogatáson túl felmerülő bevételek nagysága nem haladta meg a vizsgált években a 20 %-ot, vagyis a Kbt. 9. § (7) bekezdésének figyelembe vételével teljesült a Kbt. 9. § (1) bekezdésének h) pontjában megfogalmazott feltétel.

44. A beszerző ismertette a jogorvoslati eljárás során a kérelmezett szerződés megkötését megelőző három évre vonatkozó bevételi adatait, azok a Döntőbizottság rendelkezésére álltak, ezért a Döntőbizottság nem vizsgálta a Kbt. 9. § (7) bekezdése második mondatának teljesülését.

45. A Döntőbizottság a fentiek alapján jutott arra a következtetésre, hogy a beszerző jogszerűen járt el, amikor a kérelmezettel 2023. szeptember 11-én kötött megbízási szerződést megelőzően a Kbt. 9. § (1) bekezdés h) pontjára tekintettel nem alkalmazta a Kbt. rendelkezéseit.

46. A Döntőbizottság mindezekre tekintettel nem találta alaposnak a hivatalbóli kezdeményezésben foglaltakat.

47. A Döntőbizottság a Kbt. 145. § (2)-(3) bekezdése szerinti hatáskörében eljárva a hivatalbóli kezdeményezés vizsgálata eredményeként a Kbt. 165. § (2) bekezdés b) pontja alapján jogsértés hiányát állapította meg.

48. A Döntőbizottság a Kbt. 145. § (1) bekezdése szerint alkalmazandó, az általános közigazgatási rendtartásról szóló 2016. évi CL. törvény 125. § (1) bekezdése alapján rendelkezett az eljárási költségekről.

49. A Döntőbizottság hatásköre és illetékessége a Kbt. 145. § (2)-(5) bekezdésein alapul.

50. A határozat 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. § (1) bekezdés és a 13. § (3) bekezdés a pont aa) alpontja szerint a Fővárosi Törvényszék kizárólagosan illetékes. A jogi képviselet a Kp. 27. § (1) bekezdés b) pontja 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.

Budapest, 2024. október 10.

Dr. Szathmári Réka sk.
közbeszerzési biztos
az eljáró tanács elnöke

Söpkéz Gusztávné sk.
közbeszerzési biztos

Dr. Kozsuch Edina sk.
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Tóth Zoltánné
titkárságvezető

Kapják:

1. Dr. Mészáros Karina kamarai jogtanácsos - kezdeményező képviselője
2. Tóth Róbert Miklós áksz – beszerző, kérelmezett képviselője