



**KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG**  
**KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG**  
*1026 Budapest, Riadó u. 5.*  
*Tel.: 06-1/882-859*  
*Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu*

---

**Az ügy iktatószáma:** D.493/20/2021.

**A tanács tagjai:** Dr. Horváth Éva közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Bonifert Zsolt közbeszerzési biztos, Dr. Kenessey Réka közbeszerzési biztos

**A kérelmező/ajánlatkérő:** Szent Damján Görögkatolikus Kórház  
(Kisvárd, Árpád út 26.)

**A kérelmező/ajánlatkérő képviselője:** Dr. Vadász Ágnes ügyvéd  
(Kisvárd, Rákóczi u. 26. fsz.5.)

**A kérelmezett:** JAS Budapest Kereskedelmi és Szolgáltató Zrt.  
(Budapest, Mogyoródi út 168.)

**A kérelmezett képviselője:** Dr. Győrfi-Tóth Péter ügyvéd  
(Budapest, Csörsz utca 49-51.)

**A beszerzés tárgya, értéke:** Általános felhasználási célú villamos energia központosított beszerzése - 2022/23., 100.000.000.-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 kérelmet elutasítja.

Az eljárás során felmerült költségeiket az ügyfelek maguk viselik.

A határozat ellen fellebbezésnek nincs helye. A határozat ellen a Fővárosi Törvényszék előtt közigazgatási per indítható, a határozat kézbesítésétől számított tizenöt napon belül. 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. A Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság (a továbbiakban: KEF), mint beszerző, valamint az E2 Hungary Energiakereskedelmi és Szolgáltató Zrt., az MVM Next Energiakereskedelmi Zrt., az ELMŰ-ÉMÁSZ Energiakereskedő Kft., a CYEB Energiakereskedő Kft., és a kérelmezett, mint kereskedők között 2021. március 8-án KM01VE2223 azonosító számon keretmegállapodás jött létre „Általános felhasználási célú villamos energia központosított beszerzése – 2022/23” tárgyban.

2. A keretmegállapodás szerint „a beszerző, mint ajánlatkérő a központosított közbeszerzési rendszerről, valamint a központi beszerző szervezet feladat és hatásköréről szóló 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet (a továbbiakban: Kr.) hatálya alá tartozó intézmények részére nyílt közbeszerzési eljárást [Fő CPV kód: 09310000; TED: 2020/S 243-601099; KÉ-22663/2020, EKR001272082020] (a továbbiakban: közbeszerzési eljárás) folytatott le. Ezen közbeszerzési eljárás eredménye alapján a Kbt. 105. § (2) bekezdés c) pontja szerint került megkötésre a jelen keretmegállapodás”.

3. A keretmegállapodásos eljárást megindító felhívás feladására 2020. december 9-én került sor.

4. A keretmegállapodás tartalmazta a következő rendelkezéseket is:

### „III. A KERETMÉGÁLLAPODÁS INTÉZMÉNYI HATÁLYA

1. A keretmegállapodás személyi hatálya a Kereskedőre, a Beszerzőre, valamint a Kr. 1. Fejezete alapján a központosított közbeszerzés személyi hatálya alá tartozó szervekre és a központosított közbeszerzési rendszerhez önként csatlakozott intézményekre (a továbbiakban külön, külön és együttesen: Intézmény) terjed ki. Az Intézmények listáját a Beszerző a hivatalos weboldalán, a Portálon folyamatosan közzéteszi.

2. A keretmegállapodásos eljárás 2. részében Kereskedő kizárólag a Beszerző által jóváhagyott igénybejelentést teljesített Intézménnyel köthet egyedi szerződést a verseny újranyitást követően és végezhet számára teljesítést a KM alapján.”

### „IV. A KERETMÉGÁLLAPODÁS TÁRGYA, IDŐTARTAMA

1. A keretmegállapodás tárgya az 1. számú mellékletben meghatározott műszaki tartalomnak megfelelő villamos energia Intézmények felhasználási helyein történő biztosítása egyedi szerződések (mint teljes ellátásalapú villamos energia adásvételi szerződések) megkötésével.

5. A keretmegállapodás időtartama (azaz hatálya) a keretmegállapodás hatálybalépésétől a keretmennyiség kimerüléséig, de legfeljebb 2024. február 29. nap 24:00 órai időtartamig áll fenn. A keretmegállapodás határozott időtartamából az első időszak (ami a keretmegállapodás hatályba lépésétől a 2022. december 31. nap 24:00 óráig terjedő idő) az ún. „aktív időtartam”, amikor a keretmegállapodásra hivatkozással egyedi szerződés köthető, a második időszak (ez a 2023. január. 01. nap 00:00 órától 2023. december 31. nap 24:00 óráig terjedő idő) az ún. „passzív időtartam”, mely során kizárólag az „aktív időtartam” alatt megkötött egyedi szerződések teljesítésére van lehetőség, a harmadik időszak (2024. január 1. nap 00:00 órától 2024. február 29. nap 24:00 óráig terjedő idő) az ún. „elszámolási időtartam”, mely során kizárólag a Beszerző felé történő adatszolgáltatás nyújtható, értékesítés vagy megkötött szerződés teljesítése már nem történhet.

A keretmegállapodás időbeli hatályát az a jogcselekmény haladhatja meg, amely a keretmegállapodás időtartamán belül értékesített villamos energia elszámolására, az egyedi szerződések megszűnését követő kereskedőváltásokból eredő igények kezelésére, érvényesítésére irányul, továbbá a keretmegállapodás alapján fennálló elszámolásokra (adatszolgáltatás), és az elszámolásnak megfelelő igények (pl. közbeszerzési díj) érvényesítésére szól.”

### „VI. TELJESÍTÉS, TERMÉKVÁLTÁS, SZAVATOSSÁG

#### 1. TELJESÍTÉS

1.1. Kereskedő és Intézmény kizárólag abban az esetben köthet egyedi szerződést, ha az Intézmény a Kr. 5. § (2) és a 17. § (1) bekezdés szerinti, a Beszerző által a Portálon jóváhagyott igénnyel rendelkezik.”

## „XI. VIS MAIOR, KERETMEGÁLLAPODÁS MEGSZŰNÉSE, MEGSZÜNTETÉSE

### 1. VIS MAIOR.

1.1. Felek mentesülnek a szerződészegés következményei alól, amennyiben a szerződés szerű teljesítést rajtuk kívül álló, előre nem látható, elháríthatatlan esemény, cselekmény fizikailag vagy más módon gátolja (vis maior).

1.2. Az alábbiakban felsorolt események a Felek akaratán kívül álló - egyik félnek sem felróható - körülményekként mentesítik a Feleket a keretmegállapodás alapján terhelő köteleik teljesítése alól a körülmény fennállásának időtartamára, feltéve, hogy ezen körülmények a keretmegállapodás aláírását követően jönnek létre, illetőleg a keretmegállapodás aláírását megelőzően, Felek akaratán kívül álló okból jöttek létre, és ezen események – melyek meggátolják, vagy késleltetik az egyedi szerződés teljesítését - az említett időpontban még nem voltak előre láthatóak, és nem voltak elháríthatóak (feltéve, hogy ha a vis maior eseményből fakadóan bármelyik Fél működése ellehetetlenül, vagy a villamos energia ellátást/felhasználást érintően korlátozódik, egyebekben bármelyik Fél tevékenysége nem folytatható, vagy csak korlátozottan folytatható), így különösen:

- I. természeti katasztrófák (villámcsapás, földrengés, árvíz, hurrikán, stb.);
- II. tűzvész, robbanás, valamint a járvány, ha a járványhelyzetből - állami döntésből fakadó - veszélyhelyzet következik be, a veszélyhelyzettel összefüggő jogszabályi rendelkezések és/vagy állami szervek által elrendelt, végrehajtott eljárások, intézkedések, a keretmegállapodás aláírását követően (ha mindezekből fakadóan bármelyik Fél működése ellehetetlenül, vagy a villamos energiafelhasználást érintően korlátozódik, egyebekben bármelyik Fél tevékenysége nem folytatható, vagy csak korlátozottan folytatható);
- III. export import tilalom, kikötők, dokkok, csatornák blokádja radioaktív sugárzás, sugárszennyeződés vagy vegyi szennyezés;
- IV. háború, balesetek, vagy más konfliktusok, megszállás, ellenséges cselekmények, mozgósítás, rekvirálás, vagy embargó, a tömeges migráció;
- V. felkelés, sztrájk, forradalom, lázadás, zendülések, rendzavarás, polgári zavargások katonai vagy egyéb államcsíny, polgárháború és terrorcselekmények;

A kétségek elkerülése érdekében Felek rögzítik, hogy nem tekintik Vis maiornak a pénzügyi forráshiány vagy a szerződéses mennyiség felhasználására vonatkozó képtelenséget - amennyiben az nem az előzőekben felsorolt következményekre vezethető vissza.

### 1.3. A vis maior események kihatásai:

A vis maiorra hivatkozó felet terheli annak bizonyítása, hogy a vis maior eseménynek a szerződés szerű teljesítésre kiható következményét az adott helyzetben elvárható gondosság tanúsítása esetén sem - vagy csak aránytalan áldozat árán - lehetett volna elhárítani. Annak érdekében, hogy bármely vis maior esemény a fentiekkel összhangban a keretmegállapodásos köteleik teljesítését akadályozó tényezőként hivatkozási alap legyen, a keretmegállapodás teljesítésében akadályozott félnek írásban tájékoztatnia kell a másik felet a fenti különleges körülmények bekövetkeztéről. Ezt a tájékoztatást indokolatlan késedelem nélkül kell megtenni azt követően, hogy az illető szerződő Fél felismerte a köteleik teljesítése alól mentesítő indokként felhozható körülmények felmerültét. A fenti értesítésben meg kell jelölni a teljesítés várható késedelmi időszakát is, amennyiben ez felmérhető az adott pillanatban. Amennyiben a mentesülés indoka megszűnik, úgy erről a tényről a másik felet is értesíteni kell (írásban is), továbbá lehetőség szerint arról is tájékoztatni kell, hogy a mentesülés indokát jelentő különleges körülmények miatti késedelmes intézkedéseket mikor foganatosítják. A keretmegállapodás teljesítésének valamely vis maior jellegű esemény következtében 1 (egy) hónapon túli késedelme esetén, a Felek megvitatják a keretmegállapodás megfelelő

módosítását. A jelen pontban rögzítettek szerint kell eljárnia a Kereskedőnek az Intézmény irányában is, amennyiben a bekövetkezett vis maior esemény a keretmegállapodás teljesítése mellett egy vagy több egyedi szerződés teljesítését is érinti.”

„3. számú melléklet

Útmutató a keretmegállapodásos eljárás 2. részének lebonyolításához (verseny újraindítás leírása/egyedi szerződés minta) (elektronikusan, a KM-hez mellékelte CD-n)

1. Az eljárás 2. része (verseny újraindítás) lebonyolításának általános szabályai

A jelen útmutató az Intézmények számára a központosított közbeszerzési rendszerről, valamint a központi beszerző szervezet feladat- és hatásköréről szóló 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 28. §-ában foglaltak alapján, a keretmegállapodásos eljárás 2. részének lebonyolításához készült.”

„Az alábbiakban részletezett keretmegállapodásos eljárás 2. részének lefolytatására a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet alapján a központosított közbeszerzés személyi hatálya alá tartozó költségvetési szervek és a központosított közbeszerzési rendszerhez önként csatlakozott intézmények jogosultak, akik a kormányrendelet 17. § (1) bekezdése szerinti igényeiket a központi beszerző szervezet, a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság (továbbiakban: KEF) felé bejelentették. Az intézmények listáját a központi beszerző szervezet a Központosított Közbeszerzési Portálon (a továbbiakban: „Portál”) folyamatosan közlésezi.”

„A keretmegállapodásos eljárás második részében a ténylegesen beszerezni kívánt villamos energiameennyiség (azaz az adott Intézményre jutó Szerződött Villamos Energia Mennyiség) tekintetében kell az egyedi beszerzést (verseny újraindítást) lebonyolítani a Portálon és nyertes Kereskedővel az egyedi szerződést megkötöni.

Az egyedi szerződés tárgyának meghatározásakor be kell tartani a 321/2015. (X. 30.) Korm. rendelet 46. §-ban foglaltakat (közbeszerzési műszaki leírás és esélyegyenlőség kérdésköre).”

„A verseny újraindítására kizárólag a villamos energia nettó ajánlati ára (Egységár, HUF/kWh) tekintetében kerülhet sor.”

„Az ajánlatok összehasonlítása a nettó egyösszegű Egységár (HUF/kWh) - mint ajánlati árra - tett megajánlás alapján történik.”

„Az Egységárral szembeni követelmények (az egységár tartalma):

- Az Egységár az egyedi „szerződés teljesítése során kötött, azaz a teljesítési időszak alatt állandó.
- Az Egységár valamennyi felhasználási helyre nézve azonos kell, hogy legyen, függetlenül az adott felhasználási hely fogyasztási értékeitől és felhasználási jellemzőitől. A verseny újra nyitása során tehát csak egy megajánlás (egy Egységár) tehető.
- Kereskedő az egyedi szerződés hatályának időtartama alatt a hálózati csatlakozási szerződés(ek) szerint a csatlakozási pont(ko)n az Elosztói Engedélyes(ek) közreműködésével a Felhasználó részére biztosított (szállított) villamos energiát az Egységáron számolja el.
- Az Egységár tartalmaz minden olyan költséget és díjat, mely az egyedi szerződés teljesítésével Kereskedő terhére felmerül, valamint tartalmazza a Kereskedőt az egyedi szerződés alapján terhelő kötelezettségek ellenértékét is.
- Az Egységár tartalmazhatja a rendszerhasználati díjak Kereskedőn keresztüli elszámolásának az egyedi szerződés 9.2. pontjában meghatározott külön díját, amennyiben Intézmény/Felhasználó a 2. körös ajánlattételi felhívása alapján erre a szolgáltatásra igényt tart.

- A verseny újrainvitás során megajánlott Egységár, nem lehet magasabb, mint az adott Kereskedőre vonatkozó, a verseny újrainvitás ajánlattételi határideje hónapjában érvényes keretmegállapodásos maximum ára (VE22max és VE23max).
- Az ajánlati árat magyar forintban (HUF) a felhasználási helyek összességére energiadíjként (Egységárként) nettó HUF/kWh értéken kifejezve kell megadni a felolvasólapon három tizedesjegyre kerekítve.”

5. A KM01VE2223 azonosító számú keretmegállapodást 2021. október 21-én a Kbt. 141. § (4) bekezdés c) pontja alapján a felek módosították, az alábbiak szerint:

„ I. Előzmények

A módosítást olyan körülmények tették szükségessé, amelyeket az ajánlatkérő kellő gondossággal eljárva nem láthatott előre: a villamos energia tőzsdei ára — részben a COVID-19 vírus járványügyi veszélyhelyzet miatt bekövetkezett gazdasági körülmények miatt — olyan mértékben változik, hogy a keretmegállapodásban foglalt árkövetés gyakorisága nem biztosítja az eljárás második részében — az intézmények beszerzései során az érvényes (gazdaságilag megalapozott és vállalható) ajánlattétel lehetőségét.”

„II. A SZERZŐDÉSMÓDOSÍTÁS TÁRGYA

„1. Felek megállapodnak, hogy a Keretmegállapodás 1. sz mellékletében foglalt keretmegállapodásos maximum ár indexálása az eddigi havi egy alkalomról havi kétszeri alkalomra változik. Az első periódus a (tárgy)hónap 1. napjától a (tárgy)hónap 15. napjáig tartó rész, a második periódus a (tárgy)hónap 16. napjától a (tárgy)hónap utolsó napjáig tartó rész.”

6. Az ajánlatkérő a 2021. szeptember 24-én töltötte fel a 254162680 azonosító számú igénybejelentését a KEF portálon a KM01VE2223 keretmegállapodás keretében, becsült érték nettó 100.000.000.-Ft megjelölésével.

7. Az ajánlattételi felhívást 2021. szeptember 27-én küldte meg a keretmegállapodásban részes ajánlattevőknek, a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) Második Rész XV. fejezet 104. §-a alapján a keretmegállapodásos eljárás 2. része szerinti közbeszerzési eljárás lefolytatására.

8. Az ajánlattételi felhívás a következő feltételeket is tartalmazta:

„3. Hivatkozás a megkötött keret megállapodásra.

Keretmegállapodás azonosító száma: KM01VE2223, aláírásának dátuma: 2021. március 8.  
 Keretmegállapodás időbeli hatálya: A keretmegállapodás időtartama (azaz hatálya) a keretmegállapodás hatálybalépésétől a keretmennyiség kimerüléséig, de legfeljebb 2024. február 29. naptári nap 24:00 órai időtartamig áll fenn. A keretmegállapodás határozott időtartamából az első időszak (ami a keretmegállapodás hatályba lépésétől a 2022. december 31. 23:59 óráig terjedő idő) az ún. „aktív időtartam”, amikor a keretmegállapodásra hivatkozással egyedi szerződés köthető, valamint az egyedi szerződések teljesítése történhet.  
 Keretösszege: nettó 100.000.000.000,- Ft. A rendelkezésre álló mennyiség: 3 milliárd kWh.  
 Keret megállapodás megnevezése: “Általános felhasználási célú villamos energia központosított beszerzése - 2022/23”.

„4. A közbeszerzés tárgya, illetőleg mennyisége:

Tárgy: Villamos energia beszerzés a Szent Damján Görögkatolikus Kórház részére.

A közbeszerzés tárgya: árubeszerzés.

Mennyiség:

Az ajánlatkérő számára 2022.01.01. - 2022.12.31. közötti időszakra vonatkozó villamos energia szükségletét biztosító 2.221.800 kWh + 20% opció mennyiségű villamos energia megvásárlása.

Felhasználási helyek száma: 2 db.

Az általános rendszerhasználati díjakat a Felhasználó közvetlenül fizeti meg a területileg illetékes elosztói engedélyes(ek) részére.

A számla kiállítás módja: gyűjtőszámlán egyben.

A teljesítés részletes feltételeit - a keretmegállapodással összhangban - az egyedi szerződés tartalmazza.”

„6. A szerződés meghatározása:

A keretmegállapodásos eljárás második részének a Kr. 28. §-a alapján, verseny újbóli megnyitását követően megkötött egyedi adásvételi szerződés.

9.A teljesítés ideje:

Teljesítés ideje: 2022.01.01. - 2022.12.31. közötti időszak

10.A teljesítés helye:

A teljesítés helye:

4600 Kisvárd, Árpád út 26., hrsz.: 3553/16

4600 Kisvárd, Somogyi R. u. 6., hrsz.: 1284/1”

„12. Az ajánlat bírálati szempontja

Legalacsonyabb ár értékelési szempontja a Kbt. 76. § (2) bekezdés a) pontja szerint.

Az ajánlatok összehasonlítása a nettó Egységár (HUF/kWh) - mint ajánlati árra - tett megajánlás alapján történik.

Az Egységárral szembeni követelmények (az egységár tartalma):

- Az Egységár az egyedi szerződés teljesítése során kötött, azaz a teljesítési időszak alatt állandó.
- Az Egységár valamennyi felhasználási helyre nézve azonos kell, hogy legyen, függetlenül az adott felhasználási hely fogyasztási értékeitől és felhasználási jellemzőitől. A verseny újra nyitása során tehát csak egy megajánlás (egy Egységár) tehető.
- Kereskedő az egyedi szerződés hatályának időtartama alatt a hálózati csatlakozási szerződés(ek) szerint a csatlakozási ponto(ko)n az Elosztói Engedélyes(ek) közreműködésével a Felhasználó részére biztosított (szállított) villamos energiát az Egységáron számolja el.
- Az Egységár tartalmaz minden olyan költséget és díjat, mely az egyedi szerződés teljesítésével Kereskedő terhére felmerül, valamint tartalmazza a Kereskedőt az egyedi szerződés alapján terhelő kötelezettségek ellenértékét is.
- Az Egységár tartalmazhatja a rendszerhasználati díjak Kereskedőn keresztüli elszámolásának az egyedi szerződés 9.2. pontjában meghatározott külön díját, amennyiben Intézmény/Felhasználó a 2. körös ajánlattételi felhívása alapján erre a szolgáltatásra igényt tart.
- A verseny újranyitás során megajánlott Egységár, nem lehet magasabb, mint az adott Kereskedőre vonatkozó, a verseny újranyitás ajánlattételi határideje hónapjában érvényes keretmegállapodásos maximum ára (VE22max).
- Az ajánlati árat magyar forintban (HUF) a felhasználási helyek összességére energiadíjként (Egységárként) nettó HUF/kWh értéken kifejezve kell megadni a felolvasólapon három tizedesjegyre kerekítve.

Az Egységár nem tartalmazza a következő költségeket és díjakat:

- A vonatkozó rendeletben meghatározott átvételi kötelezettség alá eső villamos energia költségét. Az Egységár így nem foglalja magában a villamos energiáról szóló 2007. évi LXXXVI. törvény 9-13. és 13/A. §-okban meghatározott díjakat, pénzeszközöket, és költségeket, amelynek megvásárlására és megfizetésére az egyedi szerződésben foglaltak alapján a Felhasználó kötelezettséget vállal.
- Az energiaértékesítést és vásárlást terhelő adókat (Jövedéki adót), továbbá az ÁFA-t, az általános rendszerhasználati díjakat, valamint a villamos energiáról szóló 2007. évi LXXXVI. törvény 147. és 148. §-ok alapján fizetendő MAVIR pénzeszközök díját, a jogszabályban meghatározott mértéken. Az energiaértékesítést terhelő adókat a Felhasználó minden hónapban köteles megfizetni a Kereskedő részére a tárgyhavi fogyasztás, illetve a Kereskedő vonatkozó számlája alapján, melynek megfizetésére Felhasználó kötelezettséget vállal.
- Az Egységár egyebekben nem tartalmazza a jogszabályok alapján esetlegesen - a szerződés aláírását követően - felmerülő, a villamos energia kereskedelmi tevékenységet terhelő és felhasználókra (azaz a Felhasználóra) kifejezett jogszabályi felhatalmazás alapján áthárítható esetleges adókat, illetékeket, díjakat, járulékokat és más költségeket, amennyiben ezen adók, illetékek, díjak, járulékok és más költségek megfizetésére jogszabály Felhasználót kötelezi.”

„20. További információk:

11. A jelen eljárás lefolytatására a keret megállapodásos eljárás első része indításának (azaz a TED 2020/S 243-601099 azonosítószámú felhívás feladásának) időpontjában hatályos Kbt. rendelkezései irányadóak.”

21. A közbeszerzés az Európai Unióból származó forrásból támogatott-e: Nem.”

9. Az ajánlattételi felhívás mellékletét képezte a felolvasólap, az adásvételi szerződés tervezete.

10. Az ajánlatkérő 2021. október 6-án 12:00 órakor megtartotta az ajánlatok bontását, melynek során rögzítette, hogy mind az 5 kereskedő benyújtotta az ajánlatát, köztük a kérelmezett is 55.367.- Ft/kWh ajánlati árral.

11. Az ajánlatkérő 2021. október 26-án elkészítette és megküldte az írásbeli összegezést az ajánlattevők részére, melyben a kérelmezett ajánlatát tüntette fel érvényes és nyertes ajánlatnak, a további 4 ajánlattevő ajánlata a Kbt. 71. § (1) bekezdés e) pontja alapján érvénytelen lett, mert az ajánlatkérő hiánypótlási felhívására nem pótolta az ajánlataik hiányosságait.

12. Az ajánlatkérő 2021. október 26-án tájékoztatta a kérelmezőt, hogy a szerződéskötési moratórium letelte után, 2021. november 8. napjától a szerződés megköthető. Kérte, hogy a szerződéskötésre 2021. november 9-én 11 órakor a képviselőre jogosultak jelenjenek meg.

13. A kérelmezett 2021. október 27-én az alábbi tartalmú tájékoztatást küldte az ajánlatkérő részére: „A Szent Damján Görögkatolikus Kórház által „villamos energia beszerzése a Szent Damján Görögkatolikus Kórház részére” tárgyban indított közbeszerzési eljárás kapcsán ezúton tájékoztatjuk, hogy a JAS Budapest Kereskedelmi és Szolgáltató Zrt.-nek rajta kívül álló, előre nem látható körülmény miatt, nem áll módjában aláírni a szerződést.”

14. Az ajánlatkérő a 2021. október 21-i válaszlevelében hivatkozott a Kbt. 131. § (5) bekezdésében foglaltak alapján a kérelmezett ajánlati kötöttségére, továbbá arra, hogy ha jogszerű indokot nem jelöl meg, vagy az ajánlatkérő levelére nem válaszol, a Közbeszerzési Döntőbizottság előtt jogorvoslati eljárást kezdeményez. A Kbt. 177. § (1) bekezdése alapján a kérelmezettnek számolnia kell a Kbt. 165. §-a szerinti közigazgatási jogi, mind pedig a Ptk. 6:519. §-a szerinti polgári jogi jogkövetkezményekkel.

15. Az ajánlatkérő 2021. november 9-én 11 óra 15 perckor jegyzőkönyvet vett fel arról, hogy a kérelmezett képviseletére jogosult a szerződéskötésre nem jelent meg.

### **A jogorvoslati kérelem**

16. Az ajánlatkérő, mint kérelmező a jogorvoslati kérelmét 2021. november 10-én nyújtotta be a saját közbeszerzési eljárásával kapcsolatban a kérelmezett ellen.

17. A jogorvoslati kérelem alapján indított jogorvoslati eljárás ügyintézési határideje a Kbt. 164. § (7) bekezdése szerint 2021. november 26-án kezdődött meg.

18. A kérelmező a jogorvoslati kérelmében kérte a kérelmezettel szemben a Kbt. 131. § (9) bekezdés megsértésének a megállapítását.

19. A kérelmezői jogosultsága körében előadta, hogy a kérelmezett az írásbeli összegezés megküldését követő napon a kérelmezőnek címzett, cégszerűen aláírt nyilatkozatában kérelmezőt arról értesítette, hogy „rajta kívül álló, előre nem látható körülmény miatt nem áll módjában aláírni a szerződést.” Kérelmezett értesítése indokot nem tartalmazott. A kérelmezett értesítése közvetlenül sérti kérelmező jogos érdekét, mert a lefolytatott közbeszerzési eljárás eredményeként a nyertes ajánlattevővel nem tud szerződést kötni.

20. A jogsértő esemény megtörténte az ajánlatok elbírálásáról szóló összegezés megküldését követő nap, 2021. október 27. A jogsértő eseményről a kérelmező 2021. október 27-én értesült, a kérelmezett cégszerűen aláírt nyilatkozatából.

21. A jogorvoslati kérelem indokaiként előadta, hogy 2021. január 1. napjától 2021. december 31. napjáig hatályos adásvételi szerződéssel rendelkezik villamos energia beszerzésére vonatkozóan (Eladó: MVM Next Energiakereskedelmi Zrt.). Az egyéves, határozott időre szóló egyedi szerződés az Állami Egészségügyi Ellátó Központ, mint a fenntartásában álló intézmények nevében eljáró ajánlatkérő (Kbt. 29. §) által lefolytatott közbeszerzési eljárás eredményeként került megkötésre és lépett hatályba a működéshez szükséges villamos energia beszerzésére 2020. szeptember 18. napján.

A Magyar Közlöny 2021. évi 73. számában közzétételre került a Kormány Felső-Szabolcsi Kórház fenntartóváltásáról szóló 1216/2021. (IV. 29.) Korm. határozata, amelyben elrendelte a Felső-Szabolcsi Kórháznak és az általa ellátott közfeladatoknak a Magyarországi Sajtójogú Metropolitai Egyház fenntartásába történő átadását. A Kormány határozatba foglalt fenntartóváltás határideje 2021. július 1. napja volt. A Felső-Szabolcsi Kórház, mint költségvetési szerv helyébe a Magyarországi Sajtójogú Metropolitai Egyház, mint fenntartó által 266/2021. szám alatti Alapító Okirattal belső egyházi jogi személyként alapított intézmény, a Szent Damján Görögkatolikus Kórház lépett és látja el 2021. július 1. napjától a megszűnt költségvetési szerv által ellátott közfeladatokat.

A fenntartóváltás miatt az Állami Egészségügyi Ellátó Központ jogutód intézményének, az Országos Kórházi Főigazgatóságnak sem joga, sem kötelezettsége nem volt az ajánlatkérő Kórházat az újonnan, azaz a 2022. január 1. napjától hatályba lépő szerződések megkötésére irányuló közbeszerzési eljárásba bevonni. Emiatt döntött az ajánlatkérő úgy, hogy a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság (KEF), mint a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 11. § (1) bekezdésében a központosított közbeszerzési eljárás lefolytatására kijelölt beszerző szervezet által a Korm. rendelet hatálya alá tartozó intézmények részére „Általános felhasználási célú villamos energia központosított beszerzése – 2022/23” tárgyú nyílt közbeszerzési eljárás eredményeként megkötött KM01VE2223 azonosítójú keretmegállapodáshoz önként csatlakozik és lefolytat egy nettó 100 millió Ft becsült értékű verseny újrainvitást a központi beszerző szervezet által üzemeltetett központosított közbeszerzési portálon. A becsült értéket a Kbt. 17. § (2) bekezdés a) pontja alapján határozta meg.

A lefolytatott közbeszerzési eljárásban a keretmegállapodás összesen öt ajánlattevőjének kötelező volt ajánlatot adnia. A négy ajánlattevő ajánlatának érvénytelenné nyilvánítására tekintettel a kérelmezőnek nem volt lehetősége a következő legkedvezőbb ajánlatot tevőt az írásbeli összegezésben megjelölni, ebből következően a Kbt. 131. § (4) bekezdésében foglaltak alapján a kérelmező csak a kérelmezettel köthetné meg a szerződést.

A kérelmezett azonban - a kérelemben megjelölt okirati bizonyítékok alapján - az írásbeli összegezés megküldését követően és ugyanezen a napon a kérelmező által megküldött, „felhívás szerződéskötésre” tárgyú elektronikus levél tartalmának ismeretében indokolás nélkül bejelentette, hogy nem áll módjában a szerződést megkötni.

Abból a tényből, hogy a kérelmezett a kérelmező által elektronikus levél mellékleteként megküldött 1105-1/2021. számú, a Kbt. 131. § (9) bekezdése szerinti jogszerű indok megjelölését kérő felhívására nem válaszolt, valamint a kérelmező által a 2021. október 26-i e-mailben megjelölt 2021. november 9. napjának 11:00 órai időpontban szerződéskötésre nem jelent meg, a kérelmező alappal következtet arra, hogy a kérelmezett a szerződést a 2021. november 25-ig meghosszabbodott ajánlati kötöttsége alatt sem kívánja megkötni.

A Kbt. 131. § (9) bekezdésében foglalt feltételek fennállását az ajánlattevő köteles dokumentáltan igazolni. Ezzel szemben a kérelmezett a kérelmező 1105-1/2021. számú írásbeli felhívására nem válaszolt.

A Kbt. 177. § (1) bekezdésében foglaltak alapján a kérelmező bíróság előtti polgári jogi igényérvényesítésének előfeltétele az, hogy a Közbeszerzési Döntőbizottság a Kbt. 165. § (2) bekezdése szerinti érdemi határozatában véglegesen - az ellene benyújtott kereset esetén pedig közigazgatási perben a bíróság – a jogsértés megtörténtét jogerősen megállapítsa.

22. A kérelmező 2021. november 25-i nyilatkozata szerint a kérelmezett nem igazolta, hogy – mint vis maiorra hivatkozó fél – a keretmegállapodás XI/1.3. pontjában foglaltak szerint indokolatlan késedelem nélkül eleget tett az írásbeli tájékoztatási kötelezettségének, amely kötelezettség teljesítése előfeltétele annak, hogy bármely vis maior esemény a keretmegállapodásos kötelezettségek teljesítését akadályozó tényezőként hivatkozási alap legyen.

A kérelmezett a Kbt. 131. § (9) bekezdése alapján fennálló szerződéskötési kötelezettsége kimentésével összefüggésben a keretmegállapodás 2021. október 21-i 1. számú módosítására nem hivatkozhat.

A keretmegállapodás 1. számú módosítása akkor lett volna figyelembe veendő a jelen jogorvoslati eljárás tárgyát képező közbeszerzési eljárásban, ha a módosításra az eljárás megindítását megelőzően került volna sor. Az ajánlattételi határidő 2021. október 6. napja volt. A jelen jogorvoslati eljárás tárgyát képező közbeszerzési eljárás 2021. október 21-én már bírálati szakaszban volt. A szerződést a szerződéstervezet szerinti tartalommal kell megkötni.

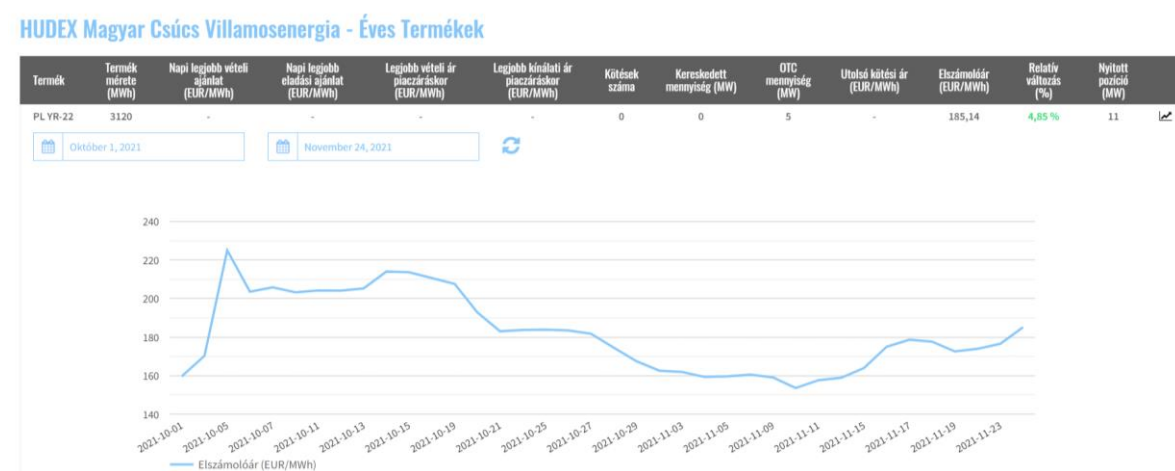
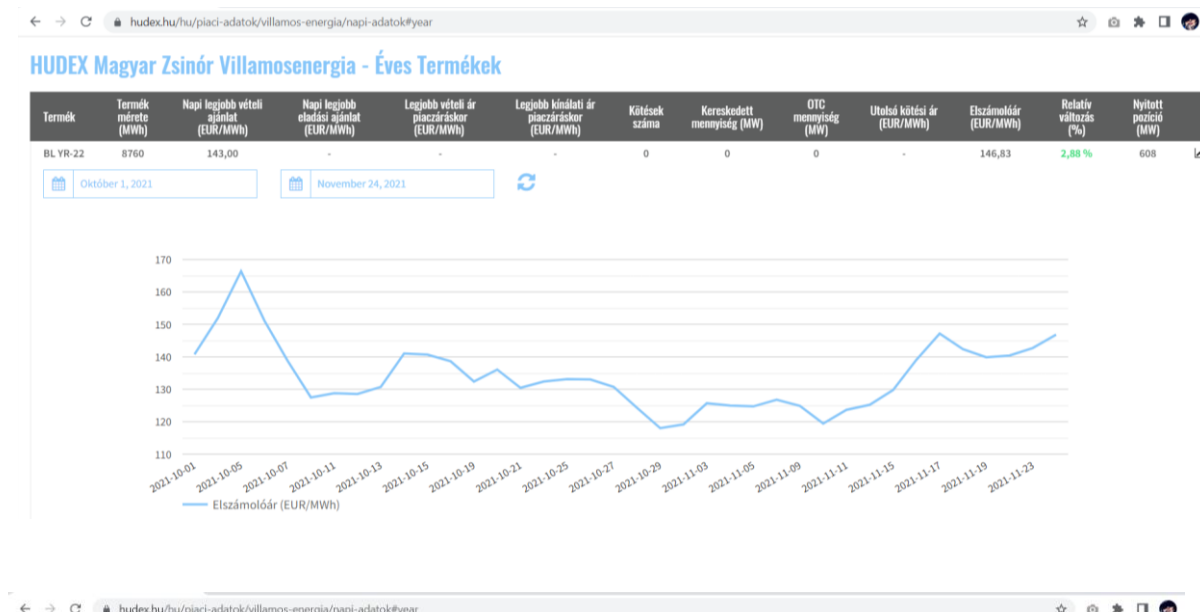
A fentiekén túlmenően a keretmegállapodás XI/1.1.-1.2.-1.3. pontjaiban foglaltak alapján a keretmegállapodást megkötő kérelmezett – az általa fentiek szerint jogszerűen igazolt és hivatkozott – vis maior esetén is

- kizárólag a szerződésszegés következményei alól mentesül,
- a kötelme teljesítése alóli mentesülése kizárólag a vis maior körülmény fennállásának időtartamára vonatkozik,
- indokolatlan késedelem nélkül írásbeli tájékoztatási kötelezettsége van a másik fél felé a fenti különleges körülmény(ek) bekövetkeztéről,
- amely írásbeli értesítésben meg kell jelölnie a teljesítés várható késedelmi időszakát, amennyiben ez az adott pillanatban felmérhető,
- amennyiben pedig a mentesülés indoka megszűnik, erről a tényről a másik felet írásban is értesíteni köteles, lehetőség szerint arról is tájékoztatva, hogy a mentesülés indokát jelentő különleges körülmények miatti késedelmes intézkedés(eke)t mikor fogyanatosítja,
- fentiek szerint kell eljárnia a kérelmezettnek az Intézmény irányában is, amennyiben a bekövetkezett vis maior esemény a keretmegállapodás teljesítése mellett az egyedi szerződés teljesítését is érinti.

Vis maior körülményre hivatkozással a kérelmezettet nem illeti meg a keretmegállapodás felmondási joga. Ez a keretmegállapodás XI/2.– A keretmegállapodás megszűnése, megszüntetése – pontjából is egyértelműen megállapítható.

A kérelmező szerződő félként nem részese a KM01VE2223 azonosító számú, 2021. március 8-án megkötött keretmegállapodásnak. Ezért a fentiekén túlmenően a kérelmező nem kompetens arra vonatkozó nyilatkozattételre, hogy a kérelmezett által 2021. november 11-én a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság beszerző részére küldött, a keretmegállapodás felmondásáról szóló „tájékoztatás” miként minősül és milyen jogkövetkezményekkel jár.

Kifejtette, hogy a villamosenergia ára a HUDEX Magyar Derivatív Energiatőzsde Zrt. (www.hudex.hu) nyilatkozatában rögzített grafikonjain ábrázoltak szerint 2021. október 5. napján érte el a legmagasabb mértéket.



A villamosenergia ára 2021. október 5. napját követően csökkent.

A kérelmezett a 2021. október 6. napján benyújtott ajánlatában nettó 55,367 Ft/kWh árajánlatot adott. Mint kereskedő az ajánlatában nyilvánvalóan figyelembe vette az általa folyamatosan követett villamosenergiapiaci helyzetet, hiszen vele szemben ez az elvárhatósági mérce.

A jogorvoslati kérelemben igazolt körülményekből az következik, hogy a kérelmezettnek egyáltalán nem volt szándéka a szerződést megkötni.

Arra a kérdésre, hogy mi történt az összegezés megküldését követő napon, a kérelmezett választ nem adott.

A kérelmezett a Kbt. 131. § (9) bekezdése szerinti szerződéskötési kötelezettsége alól a Kbt. 73. § (6) bekezdés a) pontjában foglaltak alapján mentesülhetett volna azzal, hogy az ajánlatát visszavonja, így az érvénytelenné válik.

A kérelmezett saját álláspontjával kerül ellentmondásba azzal, hogy az előkészítő iratában foglaltak szerint 2021. november 11-én „tájékoztatta a KEF-et a tárgyi keretmegállapodás felmondásáról”.

23. A kérelmező 2021. november 26-i nyilatkozata szerint az ajánlatkérő – mint járó-és fekvőbeteg ellátást közfeladatként ellátó intézmény, a villamosenergia ellátás biztonsága érdekében – ismételten a Közbiztosítási és Ellátási Főigazgatóság (KEF), mint a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 11. § (1) bekezdésében a központosított közbiztosítási eljárás lefolytatására kijelölt beszerző szervezet által a Kr. hatálya alá tartozó intézmények részére „Általános felhasználási célú villamos energia központosított beszerzése – 2022/23” tárgyú nyílt közbiztosítási eljárás eredményeként megkötött és 2021. október 21-én módosított KM01VE2223 azonosítójú keretmegállapodáshoz csatlakozott és verseny újrainvitációt folytatott le a központi beszerző szervezet által üzemeltetett központosított közbiztosítási portálon keresztül.

Az ajánlatkérő az előző – jelen jogorvoslati kérelemmel érintett – eljárás során beérkezett kérdéseket és az azokra adott ajánlatkérői válaszokat átvezette a dokumentáción és – miután a kérelmezett a kérelmező 1105-1/2021. számú levelére az abban megjelölt 2021.11.02. napjának 13:30 óráig sem válaszolt – 2021. november 5. napján megküldte a KEF portálon keresztül az ajánlattételi felhívást a keretmegállapodásban rögzített ajánlattevők részére, közöttük a kérelmezett részére is. Az ajánlattételi határidőt 2021. november 16. 12.00 órában jelölte meg az ajánlatkérő. 2021. november 10. napján kiegészítő tájékoztatás kérés érkezett az MVM Next Energiakereskedelmi Zrt.-től, melyet az ajánlatkérő 2021. november 11. napján válaszolt meg. Az ajánlattételi határidőig a kérelmezetten kívül valamennyi ajánlattevő (E2 Hungary Zrt., ELMŰ-ÉMÁSZ Energiakereskedő Kft., MVM Next Energiakereskedelmi Zrt., CYEB Energiakereskedő Kft.) benyújtotta az ajánlatát. Az ajánlatkérő a bontási jegyzőkönyv elkészítése, kiküldése után a bírálatot megkezdte és megállapította, hogy valamennyi ajánlat hiánypótlásra szorul. Az ajánlatkérő 2021. november 17. napján hiánypótlási felhívást küldött az ajánlattevők részére, a hiánypótlás benyújtásának határidejét 2021. november 22-én, 12.00 órában állapította meg. Az ajánlattevők határidőre benyújtották a hiánypótlást, mely alapján az ajánlatkérő megállapította, hogy valamennyi ajánlattevő ajánlata érvényes. Az ajánlattételi felhívás rendelkezései szerint a közbiztosítási eljárásban az ajánlatkérő a legalacsonyabb ár bírálati szempontja szerint értékelt az érvényes ajánlatokat, és megállapította, hogy a legalacsonyabb árat tartalmazó ajánlatot az MVM Next Energiakereskedelmi Zrt. ajánlattevő tette. A 2021. november 24. napján megtartott bírálati bizottsági ülésen hozott döntési javaslatot a döntéshozó elfogadta, mely alapján az eredményhirdetésre, azaz az összegezés megküldésére még aznap sor került. Jelenleg szerződéskötési moratórium van.

### **A kérelmezett észrevétele**

24. A kérelmezett az észrevételében alopatalanság miatt a jogorvoslati kérelem elutasítását kérte.

25. Hivatkozott a Közbiztosítási és Ellátási Főigazgatósággal (továbbiakban: KEF) 2021. március 8-án kötött keretmegállapodás XI. fejezetének 1.1., 1.2. pontjaira.

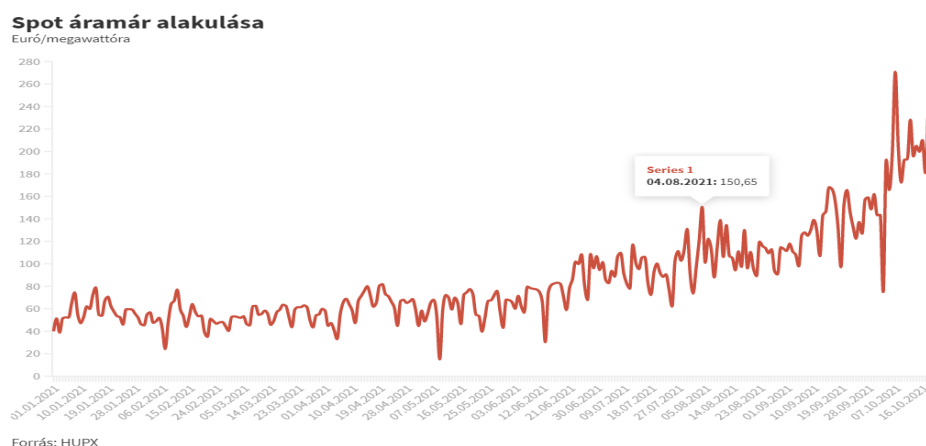
26. A SARS-CoV-2 (Covid-19) koronavírus („Covid”) világméretű járvány magyarországi terjedése miatt a Kormány kihirdette ismételten a veszélyhelyzetet, először a veszélyhelyzet kihirdetéséről szóló 478/2020. (XI. 3.) Korm. rendelettel („Veir. 1”) – amely 2020. november

4. napján lépett hatályba –, majd a veszélyhelyzet kihirdetéséről és a veszélyhelyzeti intézkedések hatálybalépéséről szóló 27/2021. (I. 29.) Korm. rendelettel („Veir. 2”), amely 2021. február 8. napján lépett hatályba, és azóta is hatályban van.

A Covid járvány mellett és részben emiatt 2021. tavaszától – a keretmegállapodás megkötésétől - kezdve igazi krízis következett be a villamosenergia piacon, ugyanis – több más nyersanyaghoz hasonlóan – az elmúlt 10-15 évben nem látott mértékben, óriási rekordokat döntve, a 2008-as világválsághoz hasonlóan meredeken, 50-60%-kal kezdett emelkedni a villamosenergia ára.

Az energiapiaci áremelkedést elsősorban a megnövekedett globális energia- és gázigény iránti kereslet okozza, ami különösen az EU Covid válság utáni helyreállításhoz kapcsolódik. Ezek a kereskedelmet érintő változások olyan jellegűek és mértékűek, amelyek együttes hatásának kockázatát, és ezzel együttesen a kimenetelét előre nem lehetett felmérni, ezekkel az ajánlati árakban kalkulálni.

A 2021-es spot áramár emelkedést az alábbi ábra szemlélteti:



A villamosenergia nagykereskedelmi árának emelkedését pedig az alábbi ábra szemlélteti:



2021. július 21-én Felsmann Balázs – a Budapesti Corvinus Egyetem REKK kutató főmunkatársa, a Magyar Energiakereskedők Szövetségének elnöke – már jelezte, hogy felrobbantak az árak az árampiacon.

A 2021. szeptember 17-i hírek szerint több nem várt, egymást erősítő, kedvezőtlen tendencia hatására az elmúlt években megszokott, 30-40 euró/megawattóra közelében mozgó

villamosenergia-árak szinte valamennyi nagyobb európai tőzsdén stabilan 100 euró fölé emelkedtek. A londoni tőzsdén az árak stabilan 150 euró fölött mozognak, de egyes időszakokban meghaladták az 500 eurót is. 2021. október 6-i állás alapján az áram hetedével drágult egyetlen nap alatt.

A villamos-energia piacon kialakult rendkívüli helyzet kimeríti a keretmegállapodás XI. fejezetében meghatározott vis maior feltételeit, mivel egyrészt a Covid miatti veszélyhelyzettel, másrészt a részben Covid miatt indukált, előre nem látható, óriási mértékű villamosenergia drágulás olyan országos vagy helyi szintű vészhelyzetnek, villamosenergia-rendszer jelentős zavarnak, villamosenergia-ellátási válsághelyzet veszélyének és válsághelyzetnek minősül, amelynek bekövetkezése miatt a kérelmezett a keretmegállapodásban foglalt feltételek alapján teljesíteni nem képes.

A fentiekben rögzített előre nem látható körülményeket alátámasztja továbbá az is, hogy 2021. október 21-én módosult a keretmegállapodás oly módon, hogy a havi egy alkalomról havi két alkalomra nőtt a maximális ajánlati ár indexálása. A módosítást a Covid 19 világjárvány és a járvány miatt bekövetkezett kiszámíthatatlan gazdasági körülmények, illetőleg az energiaár fentiekben rögzített változásai indokolták, melyekre a keretmegállapodás megkötésének időpontjában a szerződő felek a lehető legnagyobb gondossággal sem készülhettek fel.

2021. november 11-én (az összegezés megküldését követően) e-mail és postai üzenet megküldésével tájékoztatta a kérelmezett a KEF-et a tárgyi keretmegállapodás felmondásáról. A fentiekben előadott vis maior körülményekre, illetőleg a keretmegállapodás vis maior okokra hivatkozással történő felmondására tekintettel egyedi szerződés megkötésére, illetőleg a már megkötött egyedi szerződések teljesítésére a kérelmezett képtelenné vált.

Fentiekben részletezettek miatt vitatta, hogy a szerződéskötés megtagadása a Kbt. 131. § (9) bekezdése szerinti rendelkezések megsértésével történt volna, különös tekintettel arra a tényre, hogy a kimentési okokat a szerződéskötésre nyitva álló 30 napos időszak alatt 2021. november 25-ig a kérelmezett jogosult szabályszerűen közölni a kérelmezővel.

27. A kérelmezett a 2021. november 25-i észrevételében a Kbt. 131. § (9) bekezdésében foglalt mentesülési okok körében előadta továbbá:

Ad. „A nyertes ajánlattevő az (5) bekezdésben meghatározott időtartam alatt akkor mentesül szerződéskötési kötelezettsége alól (szabadul ajánlati kötöttségétől)”:

A közbeszerzési eljárást lezáró összegezés megküldésének napját (2021. október 26.) követően a kérelmezett vonatkozásában 2021. november 22-én, azaz a Kbt. 131. § (5) bekezdésében foglalt időtartam alatt 17.Cspk.18/2021/5. végzés szám alatt a Fővárosi Törvényszék csődeljárást indított a kérelmezettel szemben. A csődeljárás tekintetében nyilatkozatához csatolta a kérelmezett 2021. november 25. napján letöltött cégkivonatát, és a Fővárosi Törvényszék végzését.

Ad. „ha az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezés megküldését követően beállott”:

Az összegezés megküldését követően a villamos energia piaci átlagára nettó 85,8596 Ft/kWh volt 2021. október 26-án. [235,1€/MWh, EUR/HUF középárfolyam 1€=365,35.-Ft] A versenyújranyitás időpontjában megajánlható maximum ár a keretmegállapodás alapján nettó 55,367.-Ft/kWh volt, melyhez képest a piaci ár mintegy 55%-os eltérést jelentett (ide tartozóan rögzítette, hogy a keretmegállapodásból történő tényleges lehívások bizonytalanságára figyelemmel a kérelmezett nyilvánvalóan nem volt abban a helyzetben, hogy 100%-ban előre lekösse a jövőbeli villamos energia vásárlások forrásait).

Az ajánlati ár és a piaci ár közötti különbséget - amely mintegy nettó 81.298.151.-Ft - a kérelmezettnek kellett volna megfizetnie, mely minden gazdasági ésszerűséggel összeegyeztethetetlen.

Időközben a kérelmezettel szemben keletkezett – fentiekhez hasonló – finanszírozási nehézségek olyan mértékűvé nőttek, hogy 2021. október 26-át követően a már megkötött szerződések teljesítése is ellehetetlenült, így kizárttá vált új kötelezettség vállalása. A kérelmezett fizetéseképtelenné vált.

Ad. „ellenőrzési körén kívül eső, és általa előre nem látható körülmény miatt,”:

A 2021. november 19-i nyilatkozatban rögzített előre nem látható körülmények ismertetését fenntartotta. A kialakult helyzet befolyásolására a kérelmezettnek nem volt ráhatása.

Ad. „a szerződés megkötésére vagy teljesítésére nem lenne képes, vagy ilyen körülmény miatt a szerződéstől való elállásnak vagy felmondásnak lenne helye”:

Mivel a kérelmezettel szemben - a Kbt. 131. § (5) bekezdése szerinti időben - csődeljárás megindítására került sor, ezért a kérelmezett - mint ajánlattevő - tekintetében felmerült a Kbt. 62. § (1) bekezdés c) pontja szerinti kizáró ok.

A kérelmezett tekintetében beálló Kbt. 62. § (1) bekezdés c) pontja szerinti kizáró ok, illetőleg önmagában a csődeljárás megindításának ténye olyan körülménynek tekintendő, mely kizárja a szerződés megkötését, illetőleg megkötött szerződés esetén, a kérelmezett szerződésteljesítésre való képességét. Közbeszerzési eljárás eredményeként továbbá nem lehetséges olyan ajánlattevővel szerződést kötni, akivel szemben kizáró ok áll fenn.

Mellékelte a nyilatkozatában hivatkozott iratokat.

28. A kérelmezett a 2021. december 2-i nyilatkozatában előadta, hogy a kérelmező nem részese a KM01VE2223 számú keretmegállapodásnak, ezért a jogorvoslati kérelem megítélése szempontjából nincs jelentősége, hogy a kérelmezett tájékoztatása milyen módon felelt meg a keretmegállapodás XI. fejezetében foglalt feltételeknek. A bejelentés megfelelőségének, és időszzerűségének vizsgálata a keretmegállapodás beszerzőjének, a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság (Beszerző) feladatát képezi, melyre a Ptk. szabályai irányadók. Kérte, hogy kérelmező által a KM01VE2223 számú keretmegállapodás vis maiorra vonatkozó okfejtését - a döntése meghozatala során – a Döntőbizottság ne vegye figyelembe.

A kérelmezett – az előre nem látható körülmények beállásának körében – a keretmegállapodás 2021. október 21-i I. sz. szerződésmódosítására csak annyiban hivatkozott, hogy bemutassa azokat a kedvezőtlen folyamatokat, melyek végsősoron a kérelmezett csődjéhez, és ezáltal a verseny újraindítás eredményeként megkötendő szerződés visszautasításához vezettek. A kérelmezett indokait támasztják alá ugyanis a keretmegállapodás módosításának körülményei, melyet a beszerző is felismert.

A kérelmező állításával ellentétben, a kérelmezett az ajánlatának megtétele során nem vehette figyelembe a villamos energia piac valós helyzetét, tekintettel arra, hogy a kérelmezett a kalkulált maximum egységárat, vagy attól kedvezőbb értéket ajánlhatott meg. Megjegyezte,

hogy a keretmegállapodás módosítása is kifejezetten ezért tette lehetővé, hogy a havi egy alkalom helyett, immár havonta két alkalommal legyen lehetősége a szolgáltatóknak – a piaci árak megfelelő lekötése érdekében – meghatározni a maximum egységárat.

A kérelmező állításával ellentétben a kérelmezettnek nem állt módjában visszavonni az ajánlatát. A keretmegállapodás 3. sz. melléklete rögzíti, hogy a „Kereskedő köteles minden ajánlattételi felhívásra ajánlatot benyújtani.” A kérelmezett álláspontja szerint az ajánlat visszavonása egyenértékű az ajánlattétel megtagadásával, mely miatt a kérelmezett az általa elfogadott szerződéses feltételekkel helyezkedett volna szembe.

29. A kérelmezett 2021. december 15-én nyilatkozott, hogy a Magyar Energetikai és Közmű-szabályozási Hivatal („MEKH”) által 269/2003. számon kiadott, a MEKH 2013. április 15-én kelt határozatával meghosszabbított hatályú működési engedély alapján jogosult villamos energia kereskedelmi tevékenység végzésére.

### **A Döntőbizottság döntése és annak indokai**

30. A keretmegállapodásos eljárás első részében az ajánlati felhívás feladására 2020. december 9-én került sor. A Döntőbizottság az e napon hatályos jogszabályi rendelkezések alapján folytatta le a vizsgálatot.

31. Az ajánlatkérő, mint kérelmező annak megállapítását kérte, hogy a kérelmezett megsértette a Kbt. 131. § (9) bekezdését, a szerződéskötési kötelezettség alóli mentesülési körülményeket nem igazolta.

32. A Döntőbizottság a rendelkezésére álló bizonyítékok értékelése alapján megállapította, hogy a jogorvoslati kérelem nem alapos.

33. A Kbt. jogorvoslati kérelemre irányadó rendelkezései a következőket mondják ki.

A Kbt. 131. § (1) bekezdése értelmében eredményes közbeszerzési eljárás alapján a szerződést a nyertes ajánlattevővel - közös ajánlattétel esetén a nyertes ajánlattevőkkel - kell írásban megkötni a közbeszerzési eljárásban közzétett végleges feltételek, szerződéstervezet és ajánlat tartalmának megfelelően.

(5) A nyertes ajánlattevő és - a (4) bekezdés szerinti esetben - a második legkedvezőbb ajánlatot tett ajánlattevő ajánlati kötöttsége az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezésnek az ajánlattevők részére történt megküldése napjától számított harminc - építési beruházás esetén hatvan - nappal meghosszabbodik.

(6) Az ajánlatkérő a szerződést az ajánlati kötöttség (5) bekezdés szerinti időtartama alatt köteles megkötni. Ha e törvény másként nem rendelkezik, nem köthető meg azonban a szerződés az írásbeli összegezés - ha az összegezés javítására kerül sor és az eljárás eredményességére, az ajánlat érvényességére vagy az értékelés eredményére vonatkozó adat módosul, a módosított összegezés - megküldése napját követő tíz napos időtartam lejártáig, a 115. § szerinti eljárás esetén az írásbeli összegezés megküldése napját követő öt napos időtartam lejártáig.

(9) Az ajánlatkérő a nyertes ajánlattevővel szemben csak abban az esetben mentesül a szerződés megkötésének kötelezettsége alól, valamint a nyertes ajánlattevő az (5) bekezdésben meghatározott időtartam alatt akkor mentesül szerződéskötési kötelezettsége alól (szabadul ajánlati kötöttségétől), ha az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezés megküldését követően beállott, ellenőrzési körén kívül eső és általa előre nem látható

körülmény miatt a szerződés megkötésére vagy teljesítésére nem lenne képes, vagy ilyen körülmény miatt a szerződéstől való elállásnak vagy felmondásnak lenne helye.

34. A Kbt. 131. §-a rögzíti a szerződés megkötésére vonatkozó rendelkezéseket.

A Kbt. 131. §-ának jogalkotói indokolása szerint „Továbbra is irányadó, hogy a szerződést a nyertes ajánlattevővel vagy ajánlattevőkkel, a közbeszerzési eljárásban kialakult végleges feltételek szerint kell megkötni, és az értékelés során figyelembe vett ajánlati tartalmi elemeknek mindenképpen a szerződés tartalmává kell válnia, azaz a nyertes ajánlattevő, mint szerződő fél számára szerződéses kötelezettségként is meg kell jelennie. ...

A szerződéskötési kötelezettség szabálya annyiban módosul, hogy az ajánlatkérőnek vagy nyertes ajánlattevőnek a szerződéskötési kötelezettség alóli mentesüléshez azt kell bizonyítania, hogy az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezés megküldését követően beállott, ellenőrzési körén kívül eső és általa előre nem látható körülmény miatt a szerződés megkötésére vagy teljesítésére nem lenne képes, vagy ilyen körülmény miatt a szerződéstől való elállásnak vagy felmondásnak lenne helye. A szerződéskötés alóli mentesülés új szabálya továbbra is szigorúbb a Ptk.-nak a fennálló szerződéskötési kötelezettség alóli mentesülésre vonatkozó általános szabályához képest, ugyanakkor közelebb viszi a Kbt. szabályait a Ptk. rendelkezéseihez.”

A Kbt. 131. §-nak rendelkezései, és a Kbt. 131. §-ának jogalkotói indokolása alapján, az eredményes közbeszerzési eljárás eredményeképpen a szerződést a nyertes ajánlattevővel kell írásban megkötni a közbeszerzési eljárásban közölt végleges feltételek, szerződéstervezet és ajánlat tartalmának megfelelően. A nyertes ajánlattevő ajánlati kötöttsége az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezésnek az ajánlattevők részére történt megküldése napjától számított harminc nappal meghosszabbodik. Az ajánlatkérő a nyertes ajánlattevővel a szerződést az ajánlati kötöttség (5) bekezdés szerinti időtartama alatt köteles megkötni.

A nyertes ajánlattevő a Kbt. 131. § (9) bekezdése alapján abban az esetben szabadul az ajánlati kötöttségétől, ha bizonyítani tudja, hogy

1. az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezés megküldését követően beállott,
2. ellenőrzési körén kívül eső,
3. és általa előre nem látható körülmény miatt,
4. a szerződés megkötésére vagy teljesítésére nem lenne képes,
5. vagy ilyen körülmény miatt a szerződéstől való elállásnak vagy felmondásnak lenne helye.

35. A konkrét esetben a Döntőbizottság a rendelkezésére álló bizonyítékok értékelése alapján megállapította, hogy a jelen közbeszerzési eljárás nyertese a kérelmezett lett a 2021. október 26-án kihirdetett eljárást lezáró döntéssel, melynek alapján a kérelmezettet a Kbt. 131. § (1) bekezdése szerint szerződéskötési kötelezettség terhelte, amely a Kbt. 131. § (5) bekezdése alapján az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezésnek a kérelmezett részére történt megküldése napjától számított harminc nappal meghosszabbodott.

A kérelmezett ajánlati kötöttsége 2021. november 25. napjáig fennállt (Kbt. 48. § (1) bekezdése).

A kérelmezett a Kbt. 131. § (9) bekezdése alapján abban az esetben szabadulhat az ajánlati kötöttségtől, ha bizonyítani tudja a törvényben meghatározott mentesülési körülmények fennállását.

A Döntőbizottság a rendelkezésére álló bizonyítékok értékelése alapján megállapította, hogy a kérelmezett esetében a Kbt. 131. § (9) bekezdésében meghatározott mentesülési körülmények fennálltak.

A kérelmezett esetében

1. az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezés megküldését követően beállott,
2. ellenőrzési körén kívül eső,
3. és általa előre nem látható körülmény miatt,
4. a szerződés megkötésére vagy teljesítésére nem lenne képes,
5. vagy ilyen körülmény miatt a szerződéstől való elállásnak vagy felmondásnak lenne helye.

36. A Döntőbizottság megállapította, hogy az ajánlatkérő maga is arra hivatkozott, hogy a kérelmezett kereskedő, akinek az ajánlatában figyelembe kellett vennie a villamosenergiapiaci helyzetet.

37. A kérelmezett által felhozott indokok alapján a kérelmezett szabadulhat az ajánlati kötöttségétől.

A kérelmezett helyénvalóan állította, hogy a KM01VE2223 azonosító számú, a KEF és 5 kereskedő (köztük a kérelmezett) között létrejött keretmegállapodásnak a kérelmező nem részese, a kérelmező és a kérelmezett jogviszonyában a keretmegállapodásos eljárás 2. részének lebonyolítására vonatkozó rendelkezések azonban irányadók.

E tekintetben így figyelembe kell venni, hogy a keretmegállapodás kérelmező által felhozott XI. 1.2. II. pontja elismeri a felek akaratán kívül álló mentesülési körülményként a járványt, ha a járványhelyzetből - állami döntésből fakadó – veszélyhelyzet következik be.

A keretmegállapodás 3. számú melléklete, és ennek megfelelően az ajánlati felhívás 12. pontja alapján az egységárra vonatkozó előírás követendő, mely szerint a verseny újraindítás során megajánlott egységár nem lehet magasabb, mint az adott kereskedőre vonatkozó, a verseny újraindítás ajánlattételi hónapjában érvényes keretmegállapodásos maximum ár.

E tekintetben figyelembe kell venni, hogy a KM01VE2223 azonosító számú keretmegállapodást 2021. október 21-én a Kbt. 141. § (4) bekezdés c) pontja alapján a felek módosították. A módosítás indokaként rögzítették, hogy a „módosítást olyan körülmények tették szükségessé, amelyeket az ajánlatkérő kellő gondossággal eljárva nem láthatott előre: a villamos energia tőzsdei ára — részben a COVID-19 vírus járványügyi veszélyhelyzet miatt bekövetkezett gazdasági körülmények miatt — olyan mértékben változik, hogy a keretmegállapodásban foglalt árkövetés gyakorisága nem biztosítja az eljárás második részében — az intézmények beszerzései során az érvényes (gazdaságilag megalapozott és vállalható) ajánlattétel lehetőségét.”

A szerződésmódosítás II. pontja alapján a keretmegállapodásos maximum ár indexálása az eddigi havi egy alkalomról havi kétszeri alkalomra változott.

38. A fentiek alapján a keretmegállapodásos eljárás 2. részében, ezen belül az egységár meghatározása tekintetében a 2021. október 21-én létrejött keretmegállapodás módosítás az irányadó, amely előre nem látható körülményként rendeli figyelembe venni a villamos energia tőzsdei árának változását, részben a COVID-19 vírus járványügyi veszélyhelyzet miatt bekövetkezett gazdasági körülmények miatt.

39. A kérelmezett okirati bizonyítékokat csatolt a fentiek igazolására.

40. A rendelkezésre álló adatok alapján megállapítható, hogy a villamos energia tőzsdei árának változása hosszabb folyamat eredménye, nem az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezés megküldését követően keletkezett. Mindennek kihatása azonban a kérelmezettnél az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezés megküldését követően beállott változás, amelyre figyelemmel a kérelmezettel szemben 2021. november 24-én a csődeljárás elrendeléséről szóló bírósági végzést közzétették.

41. A kérelmezett a nyilatkozatában arra is hivatkozott, hogy a csődeljárás elrendeléséről szóló bírósági végzés közzétételére figyelemmel, a Kbt. 62. § (1) bekezdés c) pontja szerinti kizáró ok hatálya alá került, amely kizárja a szerződés megkötését.

42. A közösségi jog

AZ EURÓPAI PARLAMENT ÉS A TANÁCS 2014. február 26-i 2014/24/EU IRÁNYELVE a közbeszerzésről és a 2004/18/EK irányelv hatályon kívül helyezéséről 73. cikke értelmében: A szerződés felmondása

A tagállamok gondoskodnak arról, hogy az ajánlatkérő szervnek - legalább az alábbi körülmények fennállása esetén és az alkalmazandó nemzeti jogban meghatározott feltételek szerint - lehetősége legyen a közbeszerzési szerződés felmondására annak időtartama alatt, amennyiben:

b) a szerződés odaítélésekor a szerződő fél tekintetében fennállt az 57. cikk (1) bekezdésében említett esetek valamelyike, és ezért ki kellett volna zárni a közbeszerzési eljárásból;

A nemzeti jog:

A Kbt. 37. § (1) bekezdése értelmében az ajánlatkérő hirdetmény útján köteles közzétenni:

h) az eljárás eredményéről szóló tájékoztatót;

(2) Az (1) bekezdés h)-i) pontja szerinti eljárás eredményéről szóló tájékoztatót az ajánlatkérő legkésőbb a szerződéskötést, ennek hiányában az eljárás eredménytelenné nyilvánításáról vagy a szerződés megkötésének megtagadásáról [131. § (9) bekezdés] szóló ajánlatkérői döntést követő három munkanapon belül köteles megküldeni közzétételre. Részekre történő ajánlattétel esetén a közzétételre megküldés határideje valamennyi rész tekintetében az utolsó szerződés megkötésétől, a teljes eljárás eredménytelensége esetén valamennyi rész tekintetében az utolsóként meghozott, az eljárás eredménytelenné nyilvánításáról szóló ajánlatkérői döntéstől kezdődik. A közbeszerzési eljárás e hirdetmény közzétételével zárul le.

A Kbt. 143. § (2) bekezdése értelmében az ajánlatkérő köteles a szerződést felmondani, vagy - a Ptk.-ban foglaltak szerint - attól elállni, ha a szerződés megkötését követően jut tudomására, hogy a szerződő fél tekintetében a közbeszerzési eljárás során kizáró ok állt fenn, és ezért ki kellett volna zárni a közbeszerzési eljárásból.

43. A közösségi jog és a nemzeti jog fenti rendelkezései alapján, a kérelmezettel szemben a csődeljárás elrendeléséről szóló bírósági végzés közzétételére figyelemmel, a kérelmezett Kbt. 62. § (1) bekezdés c) pontja szerinti kizáró ok hatálya alá került, amelynek alapján a szerződés felmondásának, vagy attól elállásnak lenne helye.

44. A kérelmezett esetében a fentiek alapján fennállnak a Kbt. 131. § (9) bekezdésében meghatározott mentesülési körülmények, az ellenőrzési körén kívül eső, általa előre nem

látható ok, a kérelmezettnek a szerződés teljesítésére való képtelensége, továbbá az, hogy ilyen körülmény miatt a szerződéstől való elállásnak vagy felmondásnak lenne helye.

45. A fentiek alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy a kérelmezett nem sértette meg a Kbt. 131. § (9) bekezdését, a kérelmezett esetében az ajánlati kötöttség mentesítésének körülményei fennállnak, a mentesülési körülmények a kérelmezett által előterjesztett bizonyítékok alapján elfogadhatók.

46. A Döntőbizottság a Kbt. 145. § (2) bekezdésében meghatározott hatáskörében eljárva – a fenti indokokra tekintettel – a jogorvoslati kérelmet a Kbt. 165. § (2) bekezdés a) pontja alapján elutasította.

47. A Döntőbizottság hatásköre és illetékessége a Kbt. 145. § (2), (5) bekezdésén alapul.

48. A Döntőbizottság az eljárási költségek viseléséről a Kbt. 151. § (9) bekezdése, az általános közigazgatási rendtartásról szóló 2016. évi CL. törvény 126. § (2) bekezdés a) pontja alapján rendelkezett.

49. 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) bekezdése és a 13. § (3) bekezdés a) pont aa) alpontja szerint a Fővárosi Törvényszék kizárólagosan illetékes.

A jogi képviselőt 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, 2021. december 17.

***Dr. Horváth Éva sk***  
***a tanács elnöke***

***Bonifert Zsolt sk***  
***közbeszerzési biztos***

***Dr. Kenessey Réka sk***  
***közbeszerzési biztos***

A kiadmány hitelül:

Liszi Barbara  
titkársági ügyintéző

**Kapja:**

1. Kérelmező/ajánlatkérő képviselője (kizárólag elektronikus úton)
2. Kérelmezett képviselője (kizárólag elektronikus úton)
3. Miniszterelnökség (kizárólag elektronikus úton)