



KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG

1026 Budapest, Riadó u. 5.

Tel.: 06-1/882-8594

Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

Az ügy iktatószáma: D.294/11/2022.

A tanács tagjai: Dr. Fáry Zoltán közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Bonifert Zsolt közbeszerzési biztos, Dr. Virágh Norbert közbeszerzési biztos

Az ajánlatkérő, egyben kérelmező: Magyar Államkincstár
Budapest, Hold utca 4.

Képviselője: Dr. Nagy Gizella kamarai jogtanácsos
KRID: 402777142

A beszerzés tárgya, értéke: JDolBer felhasználási és támogatási szolgáltatás, nettó 8.970.000.-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 megállapítja, hogy az ajánlatkérő megsértette a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 112. § (1) bekezdés b) pontja alapján alkalmazandó Kbt. 103. § (1) bekezdését.

A jogorvoslati eljárás során felmerült költségeit az ajánlatkérő viseli.

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.

I N D O K O L Á S

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1. Az ajánlatkérő a Kbt. Harmadik Része szerinti hirdetmény közzététele nélküli tárgyalásos közbeszerzési eljárást indított a bevezető részben meghatározott szolgáltatás megrendelése tárgyában (EKR000683702022). A 2022. május 13-án az EKR-be feltöltött fedezetigazolás szerint az eljárás becsült értéke nettó 8.970.000.-Ft. Az ajánlatkérő által 2022. augusztus 5-én a Közbeszerzési Értesítő 2022/151. számában közzétett tájékoztató szerint a közbeszerzési eljárás eredményes volt, nyertes ajánlattevőként az Orgware Kereskedelmi és Szolgáltató Kft. került megjelölésre, amely szervezettel az ajánlatkérő 2022. május 31-én 10.470.000.-Ft értékben szerződést kötött.

Az ajánlatkérő jogorvoslati kérelme és a jogorvoslati eljárás során tett nyilatkozatai

2. Az ajánlatkérő 2022. augusztus 9-én benyújtott jogorvoslati kérelmében kérte a Kbt. 103. § (1) bekezdése megsértésének a megállapítását magával szemben. Nyilatkozott, hogy
- a tárgyi közbeszerzési eljárást 2022. május 13. napján a Kbt. Harmadik Rész XVII. fejezet 112. § (1) bekezdés b) pontjára figyelemmel, a Kbt. 98. § (2) bekezdés c) pontja alapján indította meg az EKR-ben az EKR000683702022 azonosító számon,
 - az eljárást eredményesen lefolytatta, majd önkéntes előzetes átláthatósági hirdetmény közzététele után - melyet kérelméhez csatolt -, 2022. május 31. napján SzNy-Sz-2022-0122 azonosítószámon megkötötte a Szolgáltatási Szerződést,
 - a hirdetmény nélküli tárgyalásos közbeszerzési eljárása megkezdését követően, legkésőbb az eljárás megkezdése napján elmulasztotta benyújtani - az EKR-en keresztül – a Közbeszerzési Hatósághoz az ajánlattételi felhívást, továbbá az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplők nevééről, címéről (székhelyéről, lakóhelyéről), a beszerzés becsült értékéről, a tárgyalásos eljárás alkalmazását megalapozó körülményekről szóló tájékoztatást, ezzel megsértette a Kbt. 103. § (1) bekezdésében foglaltakat,
 - a közbeszerzési eljárás becsült értéke nettó 8.970.000.-Ft, a szerződés értéke nettó 10.470.000.-Ft,
 - 2021. november 30. napján indított hasonló tárgyban hirdetmény közzététele nélküli tárgyalásos közbeszerzési eljárást, amelynek Közbeszerzési Hatóság részére történő bejelentése és a Közbeszerzési Hatóság általi ellenőrzése megtörtént, s annak jogalapját a Közbeszerzési Hatóság - a jogorvoslati kérelméhez csatolt - HNT-00221/05/2021. döntésében jogszerűnek elfogadta,
 - 2022. július 25. napján lényegében ugyanezen tárgyban indított és folytatott le közbeszerzési eljárást, amelynek Közbeszerzési Hatóság részére történő bejelentése és a Közbeszerzési Hatóság általi ellenőrzése megtörtént, melynek jogalapját a Közbeszerzési Hatóság, a szintén általa csatolt HNT-00135/05/2022. számú döntésével jogszerűnek fogadta el,
 - a jogorvoslat tárgyává tett hirdetmény nélküli tárgyalásos közbeszerzési eljárás Kbt. 98. § (2) bekezdés c) pontja szerinti kizárólagos jogra vonatkozó ténybeli és jogi alapja álláspontja szerint fennáll, így a bejelentés adminisztratív okból történő elmulasztása jelen esetben nem okozott érdemi, anyagi jogi sérelmet, mivel a jogalap fennállása más eljárásokban már ellenőrzésre került.
3. Kérte a jogkövetkezményekre vonatkozó döntése során annak figyelembe vételét, hogy saját maga ellen kérelmezett jogorvoslati eljárást, a közbeszerzési eljárás kifejezetten alacsony értékű, s ebben a kis értékű eljárásban is, más hasonló/azonos ügyekben (lásd HNT-00221/05/2021., HNT-00135/05/2022.) a Közbeszerzési Hatóság ellenőrzési funkciója érvényesült, s abban a hirdetmény nélküli tárgyalásos közbeszerzési eljárás jogalapja fennállását állapította meg a Közbeszerzési Hatóság.
4. Az ajánlatkérő a Döntőbizottság ismételt felhívására – mely szerint az ajánlatkérő köteles a Közbeszerzési Hatóságot tájékoztatni a hirdetmény nélküli közbeszerzési eljárás megindításáról, ezért közölje, hogy hogy eleget tett-e – ha késve is - a Kbt. 103. § (1) bekezdése szerinti kötelezettségének-, nyilatkozott, hogy minderre 2022. szeptember 2-án sor került. Csatolta továbbá a Közbeszerzési Hatóság Elnöke 2022. szeptember 12-én kelt döntését, mely szerint a hirdetmény közzététele nélküli tárgyalásos eljárás jogalapja megalapozott.

A Döntőbizottság eljárása, döntése és annak indokai

5. A Döntőbizottság ezt követően rögzíti, hogy a tárgyi uniós értékhatárt nem meghaladó értékű hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárást az ajánlatkérő nyilatkozata szerint 2022. május 13-án kezdte meg, tehát a Kbt. e napon hatályos előírásai alapján hozta meg döntését.

6. A Kbt. 2. § (1) bekezdése szerint a közbeszerzési eljárásban az ajánlatkérő köteles biztosítani, a gazdasági szereplő pedig tiszteletben tartani a verseny tisztaságát, átláthatóságát és nyilvánosságát.

A Kbt. 98. § (1) bekezdése szerint a hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás olyan egy szakaszból álló közbeszerzési eljárás, amelyben az ajánlatkérő az ajánlattételre felhívott ajánlattevőkkel tárgyal a szerződés feltételeiről.

A Kbt. 98. § (2) bekezdés c) pontja szerint az ajánlatkérő hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárást alkalmazhat kivételes esetben, ha

c) a szerződés műszaki-technikai sajátosságok vagy kizárólagos jogok védelme miatt kizárólag egy meghatározott gazdasági szereplővel köthető meg, feltéve, hogy az ajánlatkérő számára nem létezik reális alternatíva beszerzési igényének kielégítésére, és a verseny hiánya nem annak a következménye, hogy a közbeszerzés tárgyát a versenyt indokolatlanul szűkítő módon határozták meg.

A Kbt. 103. § (1) bekezdése szerint a hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás megkezdését követően, legkésőbb az eljárás megkezdése napján az ajánlatkérő köteles benyújtani - az EKR-en keresztül, annak jogszabályban meghatározott üzemzavara esetén a Közbeszerzési Hatóság honlapján megadott elérhetőségen - a Közbeszerzési Hatósághoz az ajánlattételi felhívást, továbbá az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplők nevééről, címéről (székhelyéről, lakóhelyéről), a beszerzés becsült értékéről, a tárgyalásos eljárás alkalmazását megalapozó körülményekről szóló tájékoztatást, valamint a törvényességi ellenőrzésért fizetendő igazgatási szolgáltatási díj megfizetéséről szóló igazolást.

A Kbt. 103. § (4) bekezdése szerint a Közbeszerzési Hatóság részletes indokolással ellátott döntést hoz, amelynek alapján az eljárás jogalapjának megalapozottsága egyértelműen megállapítható. A Közbeszerzési Hatóság döntését az EKR-ben teszi közzé.

A Kbt. 189. §-a szerint:

(1) Ha a Hatóság elnöke a hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás megkezdéséről a Hatóság részére megküldött iratok vizsgálata során megállapítja, hogy megalapozottan feltételezhető a közbeszerzésre, valamint a közbeszerzési eljárásra vonatkozó jogszabályok rendelkezéseinek, illetve alapelveinek megsértése, az iratok beérkezésétől számított tíz munkanapon belül kezdeményezi a Közbeszerzési Döntőbizottság hivatalból indított eljárását. A kezdeményezés benyújtásával egyidejűleg a Hatóság elnöke erről - az általa feltételezett jogsértés megjelölésével - az ajánlatkérőt értesíti.

(2) Ha az ajánlatkérő által megküldött iratokból nem állapítható meg egyértelműen a hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás alkalmazhatóságát megalapozó feltételek fennállása vagy az ajánlattételi felhívás jogszerűsége, a Hatóság elnöke telefaxon vagy elektronikus úton felhívja az ajánlatkérőt a szükséges adatok három napon belüli pótlására.

(3) Ha az ajánlatkérő a hiányokat nem pótolja, a Hatóság elnöke a rendelkezésre álló adatok alapján dönt az eljárás kezdeményezéséről.

7. Az ajánlatkérő által alkalmazott hirdetmény nélküli tárgyalásos közbeszerzési eljárás kivételes, taxatív törvényi feltételek megléte esetén lefolytatható beszerzési módszer, amely szükségképpen a verseny és a nyilvánosság korlátozásával valósul meg. Annak érdekében, hogy alkalmazása ne legyen az ajánlatkérői szervezetek számára parttalan, szabad mérlegelés tárgya, a jogalkotó a Kbt. 103. § (1) bekezdésében a jogintézmény alkalmazását bizonyos

garanciális feltételekhez kötötte. Ezek közül a jelen jogorvoslati eljárás szempontjából is lényeges előírásaként jelenik meg, hogy az ajánlatkérő szervezetnek a közbeszerzési eljárás megkezdése napján tájékoztatást kell nyújtania tervezett beszerzéséről a Közbeszerzési Hatóság felé, amely a tájékoztatás alapján egy sajátos, a hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás jogalapja ellenőrzésére irányuló eljárást folytat le. A Hatóság tájékoztatásának mindenképp meg kell történnie, mert az ellenőrzés hivatott biztosítani annak külső kontrollját, hogy az eljárásfajta a vonatkozó jogalapjai meglétével került-e alkalmazásra, végső soron a Hatóság, amennyiben a közbeszerzés jogalapja fennállását érintő jogsértést észlel, jogosult a Döntőbizottság hivatalból indított eljárása kezdeményezésére is.

8. Bár jelen jogorvoslati eljárás tárgyát az képezi, hogy az ajánlatkérő nem a Kbt. 103. § (1) bekezdése szerinti határidőben nyújtotta be a Közbeszerzési Hatóság részére a tájékoztatást, mindentől elválaszthatatlan annak vizsgálata, hogy a tájékoztató benyújtása egyáltalán megtörtént-e vagy sem. Rögzítendő, hogy az ajánlatkérő a Döntőbizottság felhívására a jogorvoslati eljárás során intézkedett a tájékoztató Közbeszerzési Hatósághoz történő benyújtása felé, ezzel a hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárásfajta jogalapja ellenőrzésére irányuló eljárás megtörtént.

9. A jogorvoslati kérelemben foglaltak alapján tehát tényként volt megállapítható, hogy az ajánlatkérő nem a jogszabály szerinti határidőben – a tárgyi közbeszerzési eljárás megkezdése napján, hanem jóval később, a közbeszerzési szerződés megkötését is jelentősen meghaladóan – tett eleget a Közbeszerzési Hatóság felé fennálló tájékoztatási kötelezettségének, mellyel megsértette a Kbt. 112. § (1) bekezdés b) pontja alapján alkalmazandó Kbt. 103. § (1) bekezdését.

10. A Döntőbizottság az eljárási költség viseléséről a Kbt. 145. § (1) bekezdése alapján alkalmazandó Ákr. 125. § (1) bekezdése alapján rendelkezett.

11. 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 képviselőt a Kp. 27. § (1) bekezdése 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, 2022. szeptember 26.

Dr. Fáy Zoltán sk.
közbeszerzési biztos

Bonifert Zsolt sk.
közbeszerzési biztos

Dr. Virágh Norbert sk.
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Tóth Zoltánné
titkárságvezető

Kapják:

1. Ajánlatkérő képviselője, kizárólag elektronikus úton
2. Miniszterelnökség, kizárólag elektronikus úton