



**KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG**

1026 Budapest, Riadó u. 5.

Tel.: 06-1/882-8594

Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

Az ügy iktatószáma: D.360/12/2022.

A tanács tagjai: Dr. Kozsuch Edina közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Bonifert Zsolt közbeszerzési biztos, Dr. Kéri Krisztina közbeszerzési biztos

A hivatalbóli kezdeményező: Miniszterelnökség
(Gazdaságfejlesztési Programok Végrehajtásáért
Felelős Helyettes Államtitkárság)
(Budapest, Kossuth Lajos tér 2-4.)

A hivatalbóli kezdeményező képviselője: Dr. Cseh Orsolya
kamarai jogtanácsos

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

Az ajánlatkérő képviselője: Ludvigné Paczolay Ildikó felelős akkreditált
közbeszerzési szaktanácsadó
Ráti Angéla felelős akkreditált közbeszerzési
szaktanácsadó
Electool Beszerzési Szolgáltató Kft.
(Budapest, Alkotás utca 50.)

A kérelmezett: Bio-Rad Magyarország Kft.
(Budapest, Futó u. 47-53.)

A kérelmezett képviselője: Krill Erzsébet felelős akkreditált közbeszerzési
szaktanácsadó

A beszerzés tárgya, értéke: „Vegyszerek, reagensek, fogyóanyagok és laboratóriumi
fogyóeszközök beszerzése dinamikus beszerzési rendszer keretében a Szegedi
Tudományegyetem részére” – 4. rész – 200.800.-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 első és második eleme tekintetében a
jogorvoslati eljárást megszünteti.

A Döntőbizottság a hivatalbóli kezdeményezése harmadik eleme tekintetében jogsértés hiányát
állapítja meg.

A jogorvoslati eljárás során felmerült költségeiket az ügyfelek maguk viselik.

A határozat ellen fellebbezésnek nincs helye. A határozat jogorvoslati eljárást megszüntető
rendelkezése ellen a határozat kézbesítésétől számított nyolc napon belül közigazgatási perben
kereseti kérelem terjeszhető elő. A határozat érdemi része 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. A jogi képviselővel eljáró fél, illetve a belföldi székhellyel rendelkező gazdálkodó szervezet kizárólag elektronikus úton nyújthatja be a keresetet.

I N D O K O L Á S

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1. A Pénzügyminisztérium, mint támogató a Gazdaságfejlesztési és Innovációs Operatív Program (a továbbiakban: GINOP) keretén belül „Stratégiai K+F műhelyek kiválósága” tárgyú felhívást tett közzé, melyre az ajánlatkérő GINOP-2.3.2-15-2016-00034 azonosító számon regisztrált, 2016. október 3. napján támogatási kérelmet nyújtott be a szerződés mellékletét képező felhívás szerint, amelyet a támogató 2016. december 19. napján kelt támogatási döntés szerint támogatásban részesített. A támogató döntése alapján kedvezményezett vissza nem térítendő támogatásban részesült.

2. A szerződés 2. pontja szerint a szerződés tárgya:

Az Előzményekben meghatározottak szerint Szerződő Felek az alábbi Szerződést kötik:

2.1. A Szerződés tárgya a(z) Neurodegeneratív és immunológiai kórképek molekuláris biológiai alapjai: terápiás kísérletek kinureninekkal című és GINOP-2.3.2-15-2016-00034 azonosító számú, a támogatási kérelemben és annak mellékleteiben rögzített projekt (a továbbiakban: Projekt) elszámolható költségeinek az Európai Regionális Fejlesztési Alapból és hazai központi költségvetési előirányzatból vissza nem térítendő támogatás formájában történő finanszírozása.

3. Az ajánlatkérő 2021. május 14. napján a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) Második Része szerinti közbeszerzési eljárást indított „Vegyszerek, reagensek, fogyóanyagok és laboratóriumi fogyóeszközök beszerzése dinamikus beszerzési rendszer keretében a Szegedi Tudományegyetem részére” tárgyban a Dinamikus Beszerzési Rendszeren keresztül EKR000593582018 számon.

4. Az ajánlati felhívás (a továbbiakban: felhívás) V.1.4) pontjában rendelkezett az ajánlatkérő a közbeszerzés mennyiségéről:

„Adásvételi keretszerződés, amelynek tárgya „Vegyszerek, reagensek, fogyóanyagok és laboratóriumi fogyóeszközök beszerzése dinamikus beszerzési rendszer keretében a Szegedi Tudományegyetem részére – XVII. ajánlattételi szakasz, GINOP-2.3.2-15-2016-00034 projekt” vagy a 321/2015. (X. 30.) Kr. 46. § (3) bekezdése alapján a műszaki leírásban felsorolt eszközökkel műszakilag mindenben egyenértékű termékek beszerzése az alábbiak szerint: Vegyszerek, reagensek, fogyóanyagok és laboratóriumi fogyóeszközök beszerzése összesen 407 féle tételben/részben, a közbeszerzési dokumentumokban részletezett termékjellemzőkben és mennyiségekben.”

5. A felhívás V.1.7) pontjában rögzítette, hogy lehetőség van részajánlat tételre.

6. A felhívás V.2.7) pontja szerint a szerződés, keretmegállapodás vagy dinamikus beszerzési rendszer befejezési dátuma 2021. szeptember 28. napja. A szerződés meghosszabbítható.

„A meghosszabbításra vonatkozó lehetőségek ismertetése: Ajánlatkérő fenntartja a jogot arra, hogy éljen a szerződés időtartamának meghosszabbítási lehetőségével a Kbt. 141. § (4) bekezdése szerint abban az esetben, ha a tervezett projektzárás (2021. szeptember 28.) meghosszabbításra kerül és a szerződés szerinti mennyiségek az eredeti időpontig nem kerülnek lehívásra, azonban azok beszerzését a kutatási folyamatok a projektzárás meghosszabbított időszakában indokoltá teszik. Ajánlatkérő az egyedi beszerzési megrendeléseket a szerződés időtartama alatt küldi meg nyertes Ajánlattevő részére, de az egyedi megrendelés teljesítési időtartama túlnyúlhat a keretszerződés időtartamán.”

7. A felhívás V.2.12) pontjában került rögzítésre, hogy a közbeszerzés európai uniós alapokból finanszírozott projekttel és/vagy programmal kapcsolatos, a projekt száma vagy hivatkozási száma: GINOP-2.3.2-15-2016-00034.

8. Az ajánlattételi határidő 2021. május 25. napja volt.

9. Az ajánlatkérő 2021. szeptember 22. napján kelt összegezésében az eljárást eredményesnek nyilvánította, és megnevezte a 20 db nyertes ajánlattevőt – köztük a kérelmezettet – az egyes közbeszerzési részek vonatkozásában.

10. Az ajánlatkérő és a kérelmezett 2021. október 22. napján adásvételi keretszerződést kötött. A szerződés VI.4. pontjának rendelkezése szerint „Vevő fenntartja a jogot arra, hogy éljen a szerződés időtartamának meghosszabbítási lehetőségével a Kbt. 141. § (4) bekezdése szerint abban az esetben, ha a tervezett projektzárás (2021. szeptember 28.) meghosszabbításra kerül és a szerződés szerinti mennyiségek az eredeti időpontig nem kerülnek lehívásra, azonban azok beszerzését a kutatási folyamatok a projektzárás meghosszabbított időszakában indokoltá teszik.”

11. A szerződés VI.2. pontjában rögzítésre került a szerződés időtartama, mely szerint: „A szerződés határozott időtartamra jön létre, végteljesítési határideje: 2021. szeptember 28. Vevő az egyedi beszerzési megrendeléseket a szerződés időtartama alatt küldi meg Eladó részére, de az egyedi megrendelés teljesítési időtartama túlnyúlhat a keretszerződés időtartamán.”

12. Az ajánlatkérő és a kérelmezett között létrejött adásvételi keretszerződést a felek 2021. október 22. napján – a megkötést követően azonnal – módosították.

13. A módosítással érintett rendelkezés az alapszerződés VI.2. pontja, azaz a szerződés időtartama: „A Szerződés határozott időtartamra jön létre, végteljesítési határideje 2021. november 30. Vevő az egyedi beszerzési megrendeléseket a szerződés időtartama alatt küldi meg Eladó részére, de az egyedi megrendelés teljesítési időtartama túlnyúlhat a keretszerződés időtartamán.”

14. A felek a módosítás jogalapjaként a szerződés IV. pontjában az alábbiakat rögzítették: „Felek a Szerződést a Szerződés VI.4. pontja alapján a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontjában foglaltakra tekintettel módosítják.

A Szerződés VI.4. pontja:

„Vevő fenntartja a jogot arra, hogy éljen a szerződés időtartamának meghosszabbítási lehetőségével a Kbt. 141. § (4) bekezdése szerint abban az esetben, ha a tervezett projektzárás (2021. szeptember 28.) meghosszabbításra kerül és a szerződés szerinti mennyiségek az eredeti időpontig nem kerülnek lehívásra, azonban azok beszerzését a kutatási folyamatok a projektzárás meghosszabbított időszakában indokoltá teszik.

A Kbt. 141. § (4) bekezdése:

(4) A (2) bekezdésben szabályozott esetek mellett a szerződés – a (6) bekezdésben foglalt feltételek vizsgálata nélkül – új közbeszerzési eljárás lefolytatása nélkül módosítható, illetve módosulhat az alábbiak közül bármely esetben:

a) ha a szerződés minden ajánlattevő számára előre megismerhető módon, egyértelműen rögzíti a szerződés meghatározott tartalmi elemei későbbi változásának (ideértve az opció gyakorlásának) pontos feltételeit és tartalmát. Az ilyen szerződéses feltételek azonban nem rendelkezhetnek olyan módosításokról, amelyek megváltoztatnák a szerződés általános jellegét.”

15. A Pénzügyminisztérium Gazdaságfejlesztési Programok Végrehajtásáért Felelős Helyettes Államtitkárság (a továbbiakban: irányító hatóság) ellenőrzést kezdeményezett az ajánlatkérő fenti tárgyú közbeszerzési eljárása vonatkozásában, melynek során az ajánlatkérőt hiánypótlásra hívta fel.

A hiánypótlási felhívásra az ajánlatkérő 2022. január 10. napján az alábbi választ nyújtotta be: „A Szegedi Tudományegyetem „Vegyszerek, reagensek, fogyóanyagok és laboratóriumi fogyóeszközök beszerzése dinamikus beszerzési rendszer keretében a Szegedi Tudományegyetem részére –XVII. ajánlattételi szakasz, GINOP-2.3.2-15-2016-00034 projekt” tárgyú közbeszerzési eljárásban érkezett hiánypótlási felhívásra az alábbi válaszokat adjuk.

- A Kbt. 28. §-a alapján kérjük, szíveskedjenek nyilatkozni és dokumentumokkal alátámasztani, hogyan történt a becsült érték meghatározása, részenkénti bontásban (nyilatkozatukban részletezzék továbbá a becsült érték meghatározásának matematikai módszertanát is);

Válasz: Ajánlatkérő az eljárás becsült értékének megállapítására az indikatív árajánlatok bekérésének módszerét és internetes keresés módszerét alkalmazta. Több árajánlat esetén a becsült érték átlagolással került meghatározásra.

A becsült értékről szóló nyilatkozat, valamint az alátámasztó dokumentumok elektronikusan csatolásra kerülnek.”

16. Az irányító hatóság 2022. február 1. napján kelt nyilatkozatában rögzítette, hogy a 272/2014 (XI. 5.) Korm. rendeletben hivatkozott ellenőrzést elvégezte, az ellenőrzés során a részére benyújtott dokumentáció tartalmával kapcsolatban műszaki, szakmai, támogathatósági (elszámolhatósági) kifogást nem támaszt.

17. A Miniszterelnökség Közbeszerzési Felügyeletért Felelős Helyettes Államtitkárság Közbeszerzési Felügyeleti Főosztálya (a továbbiakban: KFF) ellenőrzést folytatott le, mely során hiánypótlásra hívta fel az ajánlatkérőt. Az ajánlatkérő 2022. február 24. napján benyújtotta válaszát, amelyben rögzítette, hogy:

„3. Az ajánlattételi felhívás V.2.7) pontja alapján „Ajánlatkérő fenntartja a jogot arra, hogy éljen a szerződés időtartamának meghosszabbítási lehetőségével a Kbt. 141. § (4) bekezdése szerint abban az esetben, ha a tervezett projektzárás (2021. december 31.) meghosszabbításra kerül és a szerződés szerinti mennyiségek az eredeti időpontig nem kerülnek lehívásra, azonban azok beszerzését a kutatási folyamatok a projektzárás meghosszabbított időszakában indokoltá teszik.” Az ajánlattételi felhívás V.2.7) pontjában a projektzárás 2021. december 31. napjaként került rögzítésre, a szerződéstervezet VI.4. pontjában azonban 2021. szeptember 28. került meghatározásra. Kérjük, szíveskedjenek nyilatkozatukban feloldani az ellentmondást.

Válasz: Az ajánlattételi felhívás V.2.7) pontjában projektzárásként 2021. szeptember 28. napja szerepel.

V.2.7) A szerződés, keretmegállapodás vagy dinamikus beszerzési rendszer időtartama:

Időtartam hónapban:

Napokban kifejezett időtartam:

Kezdés dátuma – befejezés dátuma: 2021.09.28.

A szerződés meghosszabbítható: igen

A meghosszabbításra vonatkozó lehetőségek ismertetése:

Ajánlatkérő fenntartja a jogot arra, hogy éljen a szerződés időtartamának meghosszabbítási lehetőségével a Kbt. 141. § (4) bekezdése szerint abban az esetben, ha a tervezett projektzárás (2021. szeptember 28.) meghosszabbításra kerül és a szerződés szerinti mennyiségek az eredeti időpontig nem kerülnek lehívásra, azonban azok beszerzését a kutatási folyamatok a projektzárás meghosszabbított időszakában indokoltá teszik.

Ajánlatkérő az egyedi beszerzési megrendeléseket a szerződés időtartama alatt küldi meg nyertes Ajánlattevő részére, de az egyedi megrendelés teljesítési időtartama túlnyúlhat a keretszerződés időtartamán.

Álláspontunk szerint a fent rögzített előírás nem felelt meg a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontjában foglaltaknak, nem került meghatározásra, hogy hány alkalommal, milyen időtartamban kerülhet sor a határidő hosszabbítására, továbbá nem állapítható meg, hogy a projekt fizikai zárásának időpontja milyen összefüggésben áll a szerződés tárgyát képező feladatok elvégzésével, illetve az sem, hogy a projektzárás időpontjának módosítása miért vonná maga után a szerződés teljesítési határidejének módosítását. A teljesítési határidőt ugyanis a beszerzés megvalósításához szükséges, adott időigényt alapul véve kell meghatározni, amelynek időtartama nem függ a támogatási szerződés szerinti határidőtől.”

18. Az ellenőrző szervezet 2022. február 28. napján az eljárás valamennyi része vonatkozásában támogató tartalmú ellenőrzési tanúsítványt állított ki.

19. 2022. május 25. napján hatályba lépett a Kormány tagjainak feladat- és hatásköréről szóló 182/2022. (V. 24.) Korm. rendelet (a továbbiakban: 182/2022. (V. 24.) Korm. rendelet). A 182/2022. (V. 24.) Korm. rendelet 178. § (1) bekezdésének 4. pontja alapján a Kormány európai uniós források felhasználásáért felelős tagja 2022. május 25. napjától a területfejlesztési miniszter.

A kormányzati igazgatásról szóló 2018. évi CXXV. törvény 20. § (2) bekezdés b) pontja alapján a minisztert – feladatkörében – a Kormány eredeti jogalkotói hatáskörben kiadott rendeletében kijelölt minisztérium segíti.

A 182/2022. (V. 24.) Korm. rendelet 178. § (2) bekezdés értelmében a területfejlesztési miniszter tevékenységét a Miniszterelnökség segíti.

A 2014-2020 programozási időszakban az egyes európai uniós alapokból származó támogatások felhasználásának rendjéről szóló 272/2014. (XI.5.) Korm. rendelet (a továbbiakban: 272/2014. (XI.5.) Korm. rendelet) 24/A. §-a szerint a 3. mellékletben foglalt táblázat A oszlopában meghatározott program tekintetében az irányító hatóság feladatait a 3. mellékletben foglalt táblázat B oszlopában meghatározott minisztériumban felállított szervezeti egység, míg a közreműködő szervezet feladatait a 3. mellékletben foglalt táblázat D oszlopában meghatározott szervezet látja el.

A 272/2014. (XI.5.) Korm. rendelet 3. számú melléklet 3. pontja alapján a GINOP (A oszlop) tekintetében a Kormánynak az európai uniós források felhasználásával kapcsolatos irányító hatósági feladatok ellátására kijelölt tagja a területfejlesztési miniszter (C oszlop), tevékenységének segítését a Miniszterelnökség (B oszlop) látja el. Közreműködő szervezet nem került kijelölésre (D oszlop).

A Miniszterelnökség Szervezeti és Működési Szabályzatáról szóló 5/2022. (VI. 17.) MvM utasítás 133. § (1) bekezdés d) pontja értelmében a gazdaságfejlesztési programok végrehajtásáért felelős helyettes államtitkár irányítja a Gazdaságfejlesztési Operatív Programok

Irányító Hatóságot, amelyek keretében a GINOP tekintetében felel az (EU) 1303/2013 európai parlamenti és a tanácsi rendelet 125. cikkében, valamint a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 20. §-ában meghatározott feladatok ellátásáért.

Fentiek alapján az Irányító Hatóság a Kbt. 152. § (1) bekezdésének g) pontja értelmében „a közbeszerzéshez támogatást nyújtó, illetve a támogatás felhasználásában jogszabály alapján közreműködő szervezet”-nek minősül.

20. 2022. július 14. napján a KFF, mint ellenőrző szerv a közbeszerzési eljárás valamennyi része tekintetében nyilatkozatot állított ki a közbeszerzési dokumentumok műszaki-szakmai ellenőrzéséről, amelyben rögzítette, hogy:

„[...] tárgyban lefolytatott közbeszerzési eljárás eredményeként, 2021. október 22. napján adásvételi keretszerződést kötöttek egymással. Felek a szerződést a Kbt. 141 § (4) bekezdés a) pontjára hivatkozással módosították.

A szerződésmódosítás tartalma szerint a közbeszerzési eljárás – a Kbt. 69. § (1)-(4) szerinti bírálati szakasza, a műszaki tartalom összetettsége, a beszerzés tárgya tételeinek számszerűsége, valamint az ajánlatok száma és a hiánypótlások mennyisége okán – elhúzódott, amelyre tekintettel Vevő a közbeszerzési eljárásban 2021. szeptember 22. napján küldte meg az összegezést az eljárásban résztvevő ajánlattevők részére. Megállapítást nyert, hogy a Kbt. 131. § (6) bekezdése szerinti időtartam lejárt az ajánlattételi felhívásban, továbbá a közbeszerzési dokumentáció részét képező szerződéstervezetben megjelölt 2021. szeptember 28. napi végteljesítési határidőt követő napra esik. A szerződés megkötésére a Kbt. 131. § (5) bekezdés szerinti ajánlati kötöttség ideje alatt sor került, a szerződés véghatárideje azonban a fenti objektív okokból ellehetetlenült.

A fentiek okán Felek annak érdekében, hogy a szerződés az aláírást követően teljesedésbe menjen át, az eredeti keretszerződés VI.2. pontját az alábbiak szerint módosították:

„A Szerződés határozott időtartamra jön létre, végteljesítési határideje: 2021. november 30. Vevő az egyedi beszerzési megrendeléseket a szerződés időtartama alatt küldi meg Eladó részére, de az egyedi megrendelés teljesítési időtartama túlnyúlhat a keretszerződés időtartamán.”

Megállapítást nyert, hogy a szerződésmódosítás a műszaki, elszámolhatósági, támogathatósági feltételeknek megfelel.”

21. A KFF 2022. július 28. napján kiállította a „Vegyszer-XVII. ajánlattételi szak., GINOP232-00034” tárgyú közbeszerzési eljárás eredményeként kötött 78-12/D/2018/SZTE/1, 78-12/D/2018/SZTE/2, 78-12/D/2018/SZTE/3, 78-12/D/2018/SZTE/4, 78-12/D/2018/SZTE/5, 78-12/D/2018/SZTE/6, 78-12/D/2018/SZTE/7, 78-12/D/2018/SZTE/8, 78-12/D/2018/SZTE/9, 78-12/D/2018/SZTE/10, 78-12/D/2018/SZTE/11, 78-12/D/2018/SZTE/12, 78-12/D/2018/SZTE/13, 78-12/D/2018/SZTE/14, 78-12/D/2018/SZTE/15, 78-12/D/2018/SZTE/16, 78-12/D/2018/SZTE/17, 78-12/D/2018/SZTE/18, 78-12/D/2018/SZTE/19, 78-12/D/2018/SZTE/20 egyedi azonosítószámú adásvételi keretszerződések 1. számú módosítására vonatkozó közbeszerzési-jogi szempontú utólagos ellenőrzéséről készült jelentést, amely tartalmát tekintve nem jogszerű.

22. A KFF a szerződésmódosítás utólagos ellenőrzéséről készült jelentésében az alábbiakat rögzítette:

„II. A KFF utólagos véleményezése:

II.1. A keretszerződések időtartamának hosszabbításával kapcsolatos szerződéses feltétel véleményezése:

Kedvezményezett a 78-12/D/2018/SZTE/1 – 78-12/D/2018/SZTE/20 egyedi azonosítószámú adásvételi keretszerződések 2021. szeptember 28. napjában meghatározott időtartamát

hosszabbította meg 2021. november 30. napjáig. Kedvezményezett indokolása szerint a módosításra az alapszerződések VI.4. pontjában rögzített rendelkezés, illetve a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pont szerinti jogalap alapján került sor.

Az alapszerződések VI.4. pontja szerint a „Vevő fenntartja a jogot arra, hogy éljen a szerződés időtartamának meghosszabbítási lehetőségével a Kbt. 141. § (4) bekezdése szerint abban az esetben, ha a tervezett projektzárás (2021. szeptember 28.) meghosszabbításra kerül és a szerződés szerinti mennyiségek az eredeti időpontig nem kerülnek lehívásra, azonban azok beszerzését a kutatási folyamatok a projektzárás meghosszabbított időszakában indokoltá teszik.”

A hivatkozott szerződéses rendelkezésben nem került részletesen és minden érdeklődő gazdasági szereplő számára előre megismerhető módon és egyértelműen rögzítésre, hogy mely esetekben tekinthető a beszerezni kívánt mennyiség a kutatási folyamatok alapján indokoltnak, sem az, hogy milyen időtartammal kerülhet sor a szerződés időtartamának meghosszabbítására (e körben a keretszerződés időtartamának tervezett kezdő időpontja sem került a felhívásban rögzítésre), így a hivatkozott rendelkezés alkalmazása nem felel meg a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontjának, továbbá felveti a Kbt. 2. § (1) bekezdésében foglalt átláthatóság és nyilvánosság alapelveinek megsértését.

Továbbá az a tény, hogy az alapszerződések, valamint a szerződésmódosítások megkötésének időpontja az alapszerződések határozott időtartamának utolsó napjával esett egybe, felveti annak gyanúját, hogy a módosítási igény felmerülése a kutatási folyamatok indokoltsága helyett a közbeszerzési eljárás elhúzódására, adott esetben az eljárás Kbt. 28. § (1) bekezdése szerinti megfelelő alapossággal történő előkészítésének elmaradására vezethető vissza, mely egyébekben nem minősíthető a teljesítési határidő hosszabbítása vonatkozásában előre nem látható, a Kbt. 141. § (4) bekezdés c) pontja szerinti szerződésmódosításra okot adó körülménynek sem.

Tekintettel arra, hogy a teljesítési határidő hosszabbítására jelen esetben nem alkalmazható további Kbt. 141. §-a szerinti jogalap, így a fenti indokok alapján megállapítható, hogy a módosítások egyik Kbt. 141. § szerinti jogalap alapján sem minősíthetők jogszerűnek.

A tárgyi szerződéses feltétel tekintetében megállapítható, hogy annak módosítása a Kbt. 141. §-a alapján nem jogszerűnek minősül.

Jelen nem jogszerűnek minősített utólagos ellenőrzési jelentés mind a tárgyi közbeszerzési eljárás eredményeként megkötött 20 darab szerződés 1. sz. szerződésmódosításának vonatkozásában irányadó.”

A hivatalbóli kezdeményezés

23. A hivatalbóli kezdeményező, mint a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja szerinti szervezet, 2022. szeptember 26. napján terjesztette elő három kezdeményezési elemből álló jogorvoslati kezdeményezését.

24. Az első kezdeményezési elem körében előadta, hogy az ajánlati felhívásban és a szerződéstervezetben teljesítési határidőként 2021. szeptember 28. napja került rögzítésre, azonban – figyelemmel az elhúzódó bírálatra – az adásvételi keretszerződés aláírására 2021. október 22. napján került sor, vagyis később, mint amilyen teljesítési határidőt a szerződés tartalmazott.

Az ajánlatkérő előadása szerint „a közbeszerzési eljárás Kbt. 69. § (1)-(4) szerinti bírálati szakasza műszaki tartalom összetettsége, a beszerzés tárgya tételeinek számszerűsége, valamint az ajánlatok száma és a hiánypótlások mennyisége okán elhúzódott, amelyre tekintettel Megrendelő a közbeszerzési eljárásban 2021. szeptember 22-én küldte meg az összegezést az eljárásban résztvevő ajánlattevők részére. A Kbt. 131. § (6) bekezdés szerint időtartam lejárt, ebből következően a szerződés aláírásának leghamarabbi lehetséges időpontja lejárt azonban

az ajánlattételi felhívásban, továbbá a közbeszerzési dokumentáció részét képező szerződés-tervezetben megjelölt 2021. szeptember 28. napi végteljesítési határidőt követő napra esik. A Szerződés megkötésére a Kbt. 131. § (5) bekezdés szerinti ajánlati kötöttség ideje alatt sor került, a szerződés véghatárideje azonban a fenti objektív okokból ellehetetlenült, a Szerződés VI.4. pontjában foglaltak azonban lehetővé teszik annak teljesítését. Mindemellett a közbeszerzési eljárás elhúzódása nem tekinthető olyan indoknak, ami megalapozná a Felek szerződés alóli mentességét, figyelemmel a Kbt. 131. § (5) bekezdése szerinti ajánlati kötöttség fennállására is. Továbbá az Eladó vállalása nem csak a közbeszerzési eljárásban dátumszerűen meghatározott teljesítési határidőkre, hanem az ezek közötti időtartamra vonatkozott, ekként a felhívásban meghatározott véghatáridő is egy intervallumot határoz meg, így a Megrendelő által meghatározott és az Eladó által az ajánlatában vállalt időintervallumot kell szem előtt tartania, és a szerződést ekként megkötni, illetve jelen esetben módosítani.”

25. A hivatalbóli kezdeményező álláspontja szerint megállapítható, hogy az ajánlati felhívás és a megkötni kívánt szerződés-tervezet már eleve egy olyan teljesítési határidőt tartalmazott, amely még a szerződés tényleges aláírását megelőzően eltelt, és amely által lehetetlenné vált a szerződés-tervezet eredeti tartalomnak megfelelő teljesítése.

A Kbt. 28. § (1) bekezdésnek megfelelően az ajánlatkérő köteles a közbeszerzési eljárást – a beszerzés tárgyára és becsült értékére tekintettel – megfelelő alapossgal előkészíteni. Az ajánlatkérő által rendelkezésre bocsátott közbeszerzési dokumentumoknak biztosítaniuk kell, hogy az eljárásban a gazdasági szereplők képesek legyenek műszakilag megfelelő, fizikailag megvalósítható és gazdasági szempontból reális ajánlatot adni. Az ajánlatkérőnek már a közbeszerzési eljárás előkészítése során törekednie kell a magas minőségű teljesítés feltételeinek biztosítására, a környezet – beszerzés tárgyára tekintettel biztosítható – védelmére és a fenntarthatósági szempontok figyelembevételére, valamint a beszerzés tárgyát érintő szerződésmódosítások megelőzésére.

A szerződésmódosítást eredményező körülmények olyan körülmények, amelyek bekövetkeztére az ajánlatkérőnek a tőle elvárt gondosság mellett számítani lehetett volna, elsősorban a közbeszerzési eljárás lehetséges elhúzódása miatt, így az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 28. § (1) bekezdését.

26. A hivatalbóli kezdeményező a második. kezdeményezési elem körében előadta, hogy a közbeszerzési szerződés módosítása akkor tekinthető jogszerűnek, ha teljeskörűen megfelel a Kbt. 141. § (2)-(3), (4) vagy (6) bekezdésében foglalt valamely kógens rendelkezésnek.

27. Álláspontja szerint az alapszerződés VI.4. pontja szerinti rendelkezésében nem került részletesen és minden érdeklődő gazdasági szereplő számára előre megismerhető módon és egyértelműen rögzítésre, hogy mely esetekben tekinthető a beszerezni kívánt mennyiség a kutatási folyamatok alapján indokoltnak, sem az, hogy milyen időtartammal kerülhet sor a szerződés időtartamának meghosszabbítására (e körben a keretszerződés időtartamának tervezett kezdő időpontja sem került a felhívásban rögzítésre), így a hivatkozott rendelkezés alkalmazása nem felel meg a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontjának. Az ajánlatkérő ezáltal feltételezhetően megsértette a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontját.

28. A hivatalbóli kezdeményező harmadik kezdeményezési elemként előadta, hogy a módosítási igény felmerülése a kutatási folyamatok indokoltsága helyett a közbeszerzési eljárás elhúzódására, adott esetben az eljárás Kbt. 28. § (1) bekezdése szerinti megfelelő alapossgal történő előkészítésének elmaradására vezethető vissza, mely egyebekben nem minősíthető a teljesítési határidő hosszabbítása vonatkozásában előre nem látható, a Kbt. 141. § (4) bekezdés c) pontja szerinti szerződésmódosításra okot adó körülménynek, így ezen rendelkezés a szerződésmódosítás jogalapjaként nem alkalmazható. A teljesítési határidő hosszabbítására

jelen esetben nem alkalmazható további Kbt. 141. §-a szerinti jogalap, így a jelen szerződés módosítása nem feleltethető meg a Kbt. 141. § rendelkezéseinek, így az ajánlatkérő feltételezhetően megsértette a Kbt. 141. § (8) bekezdését.

Az ajánlatkérő észrevétele

29. Az első kezdeményezési elem vonatkozásában előadta, hogy megfelelően és kellő előrelátással készítette elő és tervezte lefolytatni a közbeszerzési eljárását. Mindennek keretében figyelemmel kellett lennie az indítás időszakában hatályos támogatási szerződésben foglaltakra, első sorban a projektzárás megjelölt időpontjára és szem előtt kellett tartania a projekt cél megvalósulását is. Már az előkészítés időszakában számolt azzal az esetleges körülménnyel, hogy az eljárás eredményeként megkötésre kerülő szerződések teljesítése a projektzárás az indítás időszakában hatályos támogatási szerződésben foglalt időpontjára nem történik meg. Ennek okán igyekezett olyan intézkedéseket tenni és olyan eszközökkel élni, amelyek az esetleges késedelem, elhúzódás esetére lehetőséget biztosítanak a jogszerű teljesítésre közbeszerzési és támogathatósági szempontok alapján egyaránt.

Intézkedéseket tett a támogató felé a projektzárás időpontjának kiterjesztése érdekében és ezzel párhuzamosan az ajánlattételi felhívásban is rögzítette a szerződés erre figyelemmel történő meghosszabbításának lehetőségét, ezzel a kutatási folyamat sikeres befejezését is lehetővé téve, mivel a beszerzett vegyszerek felhasználásával lehetett elvégezni többek között az ellenőrző, validáló kísérleteket. E két intézkedés az ajánlatkérő álláspontja szerint megalapozza azt, hogy kellő gondossággal járt el a közbeszerzési eljárás előkészítésének időszakában. Továbbá az eljárás megindításának időpontjában az eredeti projektzárási időpont még nem minősült minden kétséget kizáróan teljesíthetetlennek az ajánlattételi felhívásban és a további közbeszerzési dokumentumokban megfogalmazott feltételek és rendelkezések összessége alapján.

30. A második kezdeményezési elem vonatkozásában előadta, hogy az „alapszerződés VI.4. pontjában lévő és a hivatalbóli kezdeményező által hivatkozott rendelkezés az ajánlattételi felhívás V.2.7) pontjában foglaltaknak csupán az első bekezdése. A közbeszerzési dokumentumokban és különösen a szerződésben foglalt és alább felsorolt rendelkezések, hivatkozott dokumentumok összessége alapján a szerződés időtartama meghosszabbításának lehetősége megfelelően, konkrétan meghatározott volt:

Az ajánlatkérő a felhívás V.2.7. pontjában, valamint a Szerződés VI.2. pontja rögzítette azt is, hogy „Ajánlatkérő az egyedi beszerzési megrendeléseket a szerződés időtartama alatt küldi meg nyertes Ajánlattevő részére, de az egyedi megrendelés teljesítési időtartama túlnyúlhat a keretszerződés időtartamán”;

A fenti előírás alapján megállapítható, hogy a keretszerződés időtartama az ajánlatkérő részére jelent kötelezettséget, mivel egyedi megrendelést a keretszerződés időtartama alatt bocsáthat ki. A keretszerződés időtartamának meghosszabbítása csak az egyedi megrendelések kibocsátásának az időtartamát hosszabbítja meg és nem a teljesítési határidőt.

Az eljárásban rendelkezésre bocsátott szerződéstervezet VI.1. pontja rögzítette, hogy „a Szerződés annak mindkét Fél általi aláírása napján jön létre és lépé hatályba”.

A keretszerződés időtartamának kezdő időpontja konkrét időponttal nem volt meghatározható, a felhívás vonatkozó pontjában nem került konkrét időpont rögzítésre, de a szerződéstervezet a felhívás megküldésével egyidejűleg ajánlattevők rendelkezésére állt, így abból a vonatkozó információ megismerhető volt. A jelen eljárásban az eljárásformára tekintettel annak jelentősége, hogy az adott információt a felhívás vagy egyéb közbeszerzési dokumentum tartalmazza, nincs.

Az ajánlatkérő a dokumentáció részét képező ártáblázat G és H oszlopában rögzítette a szerződés szerinti mennyiséget és a mennyiségi eltérés lehetőségét, amelynek alapján az ajánlattevők megismerték az ajánlatkérő lehívására vállalt kötelezettségét. Az ártáblázat a szerződés mellékletét is képezi.

Az eljárás eredményeként keretszerződés került megkötésre, a közbeszerzési dokumentumokban egyértelműen rögzített volt, hogy a megkötött szerződések alapján milyen mennyiség lehívására vállal kötelezettséget az ajánlatkérő. A keretszerződés alapján az ajánlatkérőnek meghatározott kötelezettsége volt (~teljes mennyiség mínusz 30 % a kiszerezést is figyelembe véve). Mindezek miatt az ajánlatkérő számára a lehívási kötelezettséggel érintett mennyiség tekintetében nincs mérlegelési lehetősége arra, hogy az a kutatási folyamatok alapján indokoltan tekinthető-e (azaz szükséges-e) vagy sem, hiszen a lehívási kötelezettség meghatározásánál éppen a szükséges mennyiséget vette alapul, amelynek a beszerzése indokolt. Ennél fogva a „beszerezni kívánt mennyiség a kutatási folyamatok alapján indokolt” kitétel kizárólag a lehívási kötelezettségen felüli mennyiség tekintetében értelmezhető, amelynek a lehívása attól függ, hogy vonatkozó igény felmerül-e a szerződés során. A lehívási kötelezettségen felül megjelölt mennyiség tekintetében a felmerülés körülményeinek megadása az eljárás keretében sem előírás, így e körülmények megadása a szerződésmódosítás keretében sem lehet elvárt.

Az ajánlatkérő a felhívás V.2.7. pontjában, a szerződés befejezése dátumaként a tervezett projektzárás időpontját tüntette fel dátumszerűen. A meghosszabbításra vonatkozó lehetőségek ismertetésénél az ajánlatkérő arra hivatkozott, hogy ha a tervezett projektzárás meghosszabbodik, élhet a meghosszabbítás lehetőségével. Figyelemmel arra, hogy az V.2.7. pontban a projektzárás időpontja került megadásra, az esetleges hosszabbítás alatt is a projektzárás (új / meghosszabbított) időpontjára értendő.

Az ajánlatkérő rögzítette, hogy a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontjában foglaltak alapján a szerződés módosítható, ha a szerződés minden ajánlattevő számára előre megismerhető módon, egyértelműen rögzíti a szerződés meghatározott tartalmi elemei későbbi változásának (ideértve az opció gyakorlásának) pontos feltételeit és tartalmát. A módosítás kizárólag a szerződés határidejének meghosszabbítására vonatkozott, a módosításra vonatkozó szándék minden ajánlattevő számára egyforma módon megismerhető volt a közbeszerzési dokumentumok alapján és a módosítási szándék a szerződés jellegét nem érintette.

Mindezekre tekintettel az ajánlatkérő nem osztotta a hivatalbóli kezdeményező álláspontját a szerződésmódosításban megjelölt jogalap fenn nem állása tekintetében. Bár, a közbeszerzési dokumentumokban nem pontosan jelölte meg az alkalmazni kívánt jogalapot, nem hivatkozott pontosan a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontjára a szerződésben [az a) pont megjelölése lemaradt], de az a szöveggörnyezetből egyértelműen beazonosítható.

Az ajánlatkérő észrevételében felhívta a figyelmet arra – és egyben a döntéshozatalnál kérte mérlegelni – hogy a Közbeszerzési Hatóság állásfoglalása szerint, keretszerződés esetében tekinthető nem lényegesnek a módosítás a Kbt. 141. § (6) bekezdése alapján, ha az eredeti időtartam alatt nem került a keret kimerítésre, és a mennyiség nem, csak az időtartam módosul nem jelentős mértékben.

A Közbeszerzési Hatóság keretében működő Tanács a közbeszerzési eljárások eredményeként megkötött szerződések Kbt. szerinti módosításával, valamint teljesítésével kapcsolatos egyes kérdésekről szóló útmutatója szerint: „A Kbt.-ben meghatározott jogalapok fennállta ténykérdés, az nem függ attól, hogy az ajánlatkérő azt helyesen állapítja-e meg. A szerződés módosításának bármelyik esete is áll fenn, a szerződés módosítása nem tekinthető jogszerűtlennek. Az ajánlatkérőnek a szerződésmódosítással összefüggésben nem az a feladata, hogy válasszon egy módosítási esetkört, hanem az, hogy a szerződés teljesítése során felmerülő

módosítási tényhelyzetet értékelje, s azt vesse össze a jogszabályi jogalapokkal. Ha bármelyik, vagy akár több esetkör alkalmazható az adott esetre, akkor módosíthatja a szerződést. Ha valamely, a szerződés módosítására szolgáló jogalap sérül ugyan, de más jogalap szerinti feltételek fennállnak, akkor a szerződés módosítása jogszerű.”

31. Az ajánlatkérő a harmadik kezdeményezési elem vonatkozásában rögzítette, hogy álláspontja szerint a szerződésmódosítás jogalapja a közbeszerzési eljárásban megadott információk alapján fennállt, a módosítás megfelelt a Kbt. 141. § előírásainak az előzőekben megadott indokolás szerint, így a Kbt. 141. § (8) bekezdésének megsértése nem valósult meg.

32. Észrevételében előadta továbbá a hivatalbóli kezdeményező azon megállapításával kapcsolatban, hogy az alapszerződés VI.4. pontja szerinti rendelkezésében nem kerültek részletesen és minden érdeklődő gazdasági szereplő számára előre megismerhető módon és egyértelműen rögzítésre a szerződés módosítását megalapozó körülmények, az eljárásban az ajánlattevők részéről nem érkezett kérdés vagy észrevétel a szerződés meghosszabbítására vonatkozó rendelkezések és információk hiányosságát illetően. Az ajánlattevők az eljárás során együttműködők voltak, az ajánlati kötöttségüket meghosszabbították, a szerződés módosítása tekintetében a közös szándék nyomon követhető. Rögzítette, hogy a Kbt. 2. § (1) bekezdését tiszteletben tartva járt el az előkészítés és az eljárás lefolytatása során.

Kérte az alaptalan kérelem elutasítását.

A kérelmezett észrevétele

33. A kérelmezett észrevételében előadta, hogy az ajánlatkérő a közbeszerzési eljárás során az ajánlattevők rendelkezésére bocsátotta – egyebek mellett – a megkötni kívánt szerződés tervezetét is, amelynek VI.4. pontja rögzítette, hogy ajánlatkérő fenntartja magának a jogot, hogy a projekt tervezett zárásának időpontjához képest a szerződés teljesítésének időpontját módosítsa illetve a szállító felé a szerződés módosításának szándékát jelezze. Az ajánlattevők tehát annak ismeretében tettek ajánlatot, hogy tisztában voltak azzal, hogy az előre prognosztizált teljesítési időpont (2021.09.28.) adott esetben módosulhat. A teljesítési határidőnek az ajánlattételi felhívásban szereplő konkrét dátuma technikai természetű rögzítésként volt értelmezhető az ajánlattevők részéről, hiszen a szerződéstervezet hivatkozott pontja rögzítette, hogy hogyan is értelmezzék az ajánlatot benyújtani szándékozó gazdasági szereplők a teljesítési határidőt. Előadta, hogy az ajánlattevők egyébként is magasabb kockázati tényezőként értékelik, ha a projekt (közbeszerzés) finanszírozása EU-s forrásból történik, mint általában a saját forrásból finanszírozott beszerzések, tekintve, hogy a közösségi forrásból történő finanszírozás többszörös és javarészt nem hatékony ellenőrzési mechanizmuson megy át, amely a szállítói (ajánlattevői) oldalon is többletadminisztrációval jár és amelynek költségét az ajánlattevők eleve érvényesítik ajánlati áraikban. Ehhez képest az ajánlatkérő részéről a szerződésben rögzített olyan lehetőség kikötése, amely a szerződés teljesítésének esetleges elhúzódásának kockázatát hordozza magában a szállító részéről szinte elenyésző.

34. A kérelmezett álláspontja szerint az ajánlatkérő nemhogy nem sértette meg az eljárás előkészítésére vonatkozó Kbt. 28. § (1) bekezdés szerinti rendelkezéseket, hanem egyenesen előrelátó volt akkor, amikor a szerződés tervezet hivatkozott pontjában a Kbt. 141.§ (4) bekezdés a) pontja szerinti szerződésmódosítási lehetőséget rögzítette. Megítélése szerint az ajánlatkérő az EU-s források elköltésével kapcsolatos jogszabályi és a forrás felhasználására létrehozott intézményi rendszer működési mechanizmusának figyelembe vételével törekedett a tárgyi közbeszerzési eljárásban rögzíteni a szerződés – benne a teljesítés – feltételeit. Az ajánlattevők számára nem rejtett releváns bizonytalansági tényezőt a szerződés teljesítését

illetően az a körülmény, hogy a szerződés teljesítésének időpontja változhat, és amely esetleges helyzetről maga az ajánlatkérő előre rendelkezett.

Álláspontja szerint az ajánlattevők számára a szerződés tervezet VI.4. pontja egyértelműen rögzítette a szerződés időtartamának változását. Ettől konkrétabb kikötés nem volt szükséges ahhoz, hogy döntés szülessen az ajánlattevői oldalon, hogy a szerződés teljesíthető-e vagy sem a részéről, vagyis nem volt befolyással az ajánlattételre a szerződés teljesítésének végső határideje illetve annak esetleges változása. Ahogyan az a benyújtott megrendelésből is látszik, az alig 200.000.-Ft-os nettó megrendelés olyan tétel, amelyet bármikor egyébként is raktáron tartanak az ajánlattevők, tehát a szerződés teljesítési határidő csúszása miatt szóba jöhető esetleges árfolyamváltozások sem jelentenek nagyobb rizikót.

35. A kérelmező meglátása szerint az ajánlatkérő nem sértette meg a Kbt. 28. § (1) bekezdését, a szerződést a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pontjára alapozottan jogszerűen módosította. Nem volt szükség a Kbt. 141. § (2) – (3) és (6) bekezdésben foglaltak vizsgálatára, a Kbt. 141. § (4) bekezdés a) pont kellő alapot teremtett arra, hogy a szerződésmódosításra kerüljön. Kérte a hivatalbóli kezdeményezés elutasítását.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

36. A Döntőbizottság rögzíti, hogy az ajánlatkérő a vizsgált közbeszerzési eljárását 2021. május 14. napján indította meg, ezért a kezdeményezésben foglaltakra a Kbt. ezen időpontban hatályban volt anyagi jogi rendelkezései, míg a jogorvoslati eljárás lefolytatására a kérelem benyújtása idején, azaz a 2022. szeptember 26. napján hatályos Kbt. eljárásjogi rendelkezései az irányadók.

37. A Döntőbizottság elsőként valamennyi kezdeményezési elem vonatkozásában hivatalból megvizsgálta a jogorvoslat kezdeményezésére nyitvaálló határidő megtartottságát.

38. A Döntőbizottság az alábbi jogszabályi rendelkezésekre figyelemmel hozta meg döntését:

A Kbt. 141. § (8) bekezdése:

(8) A szerződés az e §-ban foglalt eseteken kívül csak új közbeszerzési eljárás eredményeként módosítható. Amennyiben a szerződés módosítására közbeszerzési eljárás jogtalan mellőzésével kerül sor, a módosítás a 137. § (1) bekezdés a) pontja alapján semmis.

A Kbt. 145. § (1) bekezdése szerint a Döntőbizottság eljárására az általános közigazgatási rendtartásról szóló 2016. évi CL. törvény (a továbbiakban: Ákr.) rendelkezéseit kell alkalmazni e törvény, valamint az e törvény felhatalmazása alapján alkotott végrehajtási rendelet kiegészítő vagy eltérő rendelkezéseinek figyelembevételével.

Az Ákr. 47. § (1) bekezdés a) pontja szerint a hatóság az eljárást megszünteti, ha a kérelem visszautasításának lett volna helye, annak oka azonban az eljárás megindítását követően jutott a hatóság tudomására.

A Kbt. 148. § (1) bekezdése:

(1) A Közbeszerzési Döntőbizottság eljárása kérelemre vagy hivatalból indul. Az eljárás megindítására irányuló kérelem és a hivatalbóli eljárást kezdeményező irat kizárólag írásban – a 145. § (1a) bekezdés a) pontjában foglaltak szerint –, a Közbeszerzési Döntőbizottság előtt terjeszthető elő.

A Kbt. 152. § (1)-(2) bekezdése:

(1) A Közbeszerzési Döntőbizottság hivatalból indított eljárását a következő szervezetek vagy személyek kezdeményezhetik, ha a feladatkörük ellátása során a közbeszerzésekről szóló törvénybe, illetve a közbeszerzésekről szóló törvény felhatalmazása alapján alkotott rendeletbe ütköző magatartás vagy mulasztás jut tudomásukra:

g) a közbeszerzéshez támogatást nyújtó, illetve a támogatás felhasználásában jogszabály alapján közreműködő szervezet;

(2) A Közbeszerzési Döntőbizottság hivatalból való eljárását az (1) bekezdés a)-f) pontja, h)-i) pontja és k)-l) pontja szerinti személy vagy szervezet a jogsértés tudomásra jutásától számított hatvan napon belül, az (1) bekezdés g), j), m) és n) pontja szerinti szervezet vagy személy a jogsértés tudomásra jutásától számított kilencven napon belül, de

a) legkésőbb a jogsértés megtörténtétől számított három éven belül,

b) közbeszerzési eljárás mellőzésével történt beszerzés esetén az a) ponttól eltérően a szerződés megkötésének időpontjától vagy, ha ez nem állapítható meg, akkor a szerződés teljesítésének bármelyik fél által történt megkezdésétől számított legfeljebb öt éven belül, vagy

c) támogatásból megvalósuló beszerzés esetén az a) és b) ponttól eltérően az adott támogatás folyósítására és felhasználására vonatkozó jogszabályban előírt iratmegőrzési kötelezettség időtartamán belül, de legalább a jogsértés megtörténtétől – közbeszerzési eljárás mellőzésével történt beszerzés esetén a szerződés megkötésének időpontjától, vagy ha ez nem állapítható meg, akkor a szerződés teljesítésének bármelyik fél által történt megkezdésétől – számított öt éven belül kezdeményezheti.

39. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a tárgyi közbeszerzési eljárás európai uniós alapokból finanszírozott projekttel kapcsolatos, a projekt száma: GINOP-2.3.2-15-2016-00034. A közbeszerzési iratok utóellenőrzés céljából történő megküldésekor a Gazdaságfejlesztési és Innovációs Operatív Program irányító hatósága a Pénzügyminisztérium, és nem a hivatalbóli kezdeményező volt. Az időközben hatályba lépett Kormány tagjainak feladat- és hatásköréről szóló 182/2022. (V. 24.) Korm. rendelet 178. § (1) bekezdésének 4. pontja alapján a Kormány európai uniós források felhasználásáért felelős tagja 2022. május 25. napjától a területfejlesztési miniszter. A (2) bekezdés értelmében a miniszter tevékenységét a kormányzati igazgatásról szóló 2018. évi CXXV. törvény (Kit.) 20. § (2) bekezdés b) pontja alapján a Miniszterelnökség segíti.

A 182/2022. (V. 24.) Korm. rendelet 194. §-ának (3) bekezdése alapján az e rendelet alapján a miniszterhez átkerülő feladat- és hatáskörök tekintetében – az ellátásukhoz kapcsolódó egyéb feladatokra, jogosultságokra és kötelezettségekre kiterjedően – a jogutódlás a Kit. 20. § (5) bekezdése szerint történik. A Kit. 20. § (5) bekezdésének b) pontja szerint a Kormány eredeti jogalkotói hatáskörben kiadott rendelete alapján – ha az eltérően nem rendelkezik – a miniszterhez átkerülő feladat és hatáskörök tekintetében – az ellátásukhoz kapcsolódó egyéb feladatokra, jogosultságokra és kötelezettségekre kiterjedően – a feladat- és hatáskört korábban ellátó miniszter által vezetett minisztérium, kijelölt minisztérium jogutódja a (2) bekezdés b) pontja szerinti esetben a kijelölt minisztérium. A Kit. 20. § (2) bekezdésének b) pontja szerint a minisztert a feladatai ellátásában a Kormány eredeti jogalkotói hatáskörében kiadott rendeletében kijelölt minisztérium segíti. Ezen kijelölt minisztérium a Miniszterelnökség.

40. A Döntőbizottság az első kezdeményezési elem tekintetében rögzíti, hogy a rendelkezésre álló dokumentumokból megállapítható, hogy a Pénzügyminisztérium Gazdaságfejlesztési Programok Végrehajtásáért Felelős Helyettes Államtitkársága, mint irányító hatóság az ellenőrzése során hiánypótlási felhívást bocsátott ki a Kbt. 28. § (1) rendelkezése körében.

A hiánypótlási felhívásra az ajánlatkérő 2022. január 10. napján az alábbi választ nyújtotta be: „A Szegedi Tudományegyetem „Vegyszerek, reagensek, fogyóanyagok és laboratóriumi fogyóeszközök beszerzése dinamikus beszerzési rendszer keretében a Szegedi

Tudományegyetem részére –XVII. ajánlattételi szakasz, GINOP-2.3.2-15-2016-00034 projekt” tárgyú közbeszerzési eljárásban érkezett hiánypótlási felhívásra az alábbi válaszokat adjuk.

- A Kbt. 28. §-a alapján kérjük, szíveskedjenek nyilatkozni és dokumentumokkal alátámasztani, hogyan történt a becsült érték meghatározása, részenkénti bontásban (nyilatkozatukban részletezzék továbbá a becsült érték meghatározásának matematikai módszertanát is);

Válasz: Ajánlatkérő az eljárás becsült értékének megállapítására az indikatív árajánlatok bekérésének módszerét és internetes keresés módszerét alkalmazta. Több árajánlat esetén a becsült érték átlagolással került meghatározásra.

A becsült értékről szóló nyilatkozat, valamint az alátámasztó dokumentumok elektronikusan csatolásra kerülnek.”

41. Az előző pontban rögzítettek tekintettel megállapítható, hogy az irányító hatóság az eljárás előkészítését már vizsgálta, hiszen a fentiekben hivatkozott hiánypótlási felhívás is – az első kezdeményezési elem jogalapjával azonosan – a Kbt. 28. § (1) bekezdését érintette.

42. A Döntőbizottság rögzíti, azzal, hogy az ajánlatkérő 2022. január 10. napján teljesítette a hiánypótlást, azaz a Kbt. 28. § (1) bekezdésének rendelkezése körében információt nyújtott az irányító hatóság részére, az első kezdeményezési elemben előadott jogsértés tekintetében a tudomásszerzés megtörtént az irányító hatóság részéről.

Az irányító hatóságnak ezen időponttól kezdődően (90 napig) volt lehetősége jogorvoslati eljárás kezdeményezésére a Döntőbizottságnál. A 90 napos határidő 2022. április 8. napján telt le.

43. A hivatalbóli kezdeményező a határozat 19. pontjában kifejtett jogutódlást követően 2022. május 25. napján vált a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja szerinti szervezetté. A Döntőbizottság rámutat arra, az, hogy a jogelőd irányító hatóság tekintetében a rendelkezésére álló 90 napos szubjektív határidő 2022. április 8. napján letelt, így pusztán a jogutódlás okán nem áll fenn arra vonatkozó lehetőség, hogy a hivatalbóli kezdeményező tekintetében a már elmulasztott határidő ismét feléledjen és újra kezdődjön. A jogutódlás ténye egy már elmulasztott határidőre nem lehet kihatással.

44. A Döntőbizottság ehelyütt kívánja megjegyezni, hogy amennyiben mégis figyelembe vette volna, hogy a hivatalbóli kezdeményező 2022. május 25. napjától vált a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja szerinti szervezetté, akkor a szubjektív határidő számítására ezen időponttól kezdődően kerülne sor, így a Kbt. 152. § (2) bekezdése szerinti 90 napos határidő ez esetben is letelt 2022. augusztus 23. napján.

45. Mindezek együttes értékelését követően a Döntőbizottság megállapította, hogy a hivatalbóli kezdeményezés első eleme a Kbt. 152. § (2) bekezdésében meghatározott időn túl került benyújtásra. Minderre tekintettel a Döntőbizottság az első kezdeményezési elem tekintetében a jogorvoslati eljárást a Kbt. 145. § (1) bekezdése alapján alkalmazandó az Ákr. 47. § (1) bekezdés a) pontja alapján megszüntette.

46. A Döntőbizottság ezt követően a második kezdeményezési elem elkésztését vizsgálta. A rendelkezésre álló dokumentumokból megállapította, hogy bár a jogutódlást megelőzően, de a hivatalbóli kezdeményező Közbeszerzési Felügyeletért Felelős Helyettes Allamtitkárság Közbeszerzési Felügyeleti Főosztálya folytatott ellenőrzést a tárgyi közbeszerzési eljárással kapcsolatosan. Az ellenőrző szerv hiánypótlásra hívta fel az ajánlatkérőt, amelynek a tárgya azonos volt a jelen jogorvoslati kezdeményezés második kezdeményezési elemében

előadottakkal, és amelyet a határozat 17. pontjában részletezettek szerint az ajánlatkérő 2022. február 24. napján megválaszolt.

Ezt követően az ellenőrző szerv 2022. február 28. napján az eljárás valamennyi része vonatkozásában támogató tartalmú ellenőrzési tanúsítványt állított ki.

47. Mindezek alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy a kezdeményezés második eleme körében hivatkozott jogsértés tekintetében a hivatalbóli kezdeményező tudomásszerzése a jogorvoslati kezdeményezésben foglaltakkal ellentétesen nem a „nem jogszerű” tartalmú utólagos ellenőrzésről készült jelentés megküldésének időpontja, hanem az legkésőbb a hiánypótlásra adott válasz időpontjában, azaz 2022. február 24. napján bekövetkezett. Erre tekintettel a Kbt. 152. § (2) bekezdése szerinti határidő 2022. május 25. napján letelt.

48. A fentiekben kifejtettekre tekintettel a Döntőbizottság megállapította, hogy a második kezdeményezési elem is elkészt, figyelemmel arra, hogy a kezdeményezés e körben is a Kbt. 152. § (2) bekezdésében meghatározott időn túl került benyújtásra. Minderre tekintettel a Döntőbizottság a második kezdeményezési elem tekintetében a jogorvoslati eljárást a Kbt. 145. § (1) bekezdése alapján alkalmazandó az Ákr. 47. § (1) bekezdés a) pontja alapján megszüntette.

49. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a hivatalbóli kezdeményező a harmadik kezdeményezési elem körében a Kbt. 141. § (8) bekezdés megsértésének megállapítását kérte, azaz a szerződésmódosítás semmisségének megállapítását. A Döntőbizottság felhívására az ajánlatkérő akként nyilatkozott, hogy a hivatalbóli kezdeményező 2022. június 30. napján és 2022. július 15. napján kezdett ellenőrzést a szerződésmódosítások tárgyában. Ezen dátumokra tekintettel megállapítható a jogorvoslati kezdeményezésre nyitva álló 90 napos szubjektív határidő megtartottsága.

50. A Döntőbizottság a harmadik kezdeményezési elem érdemi vizsgálatával folytatta vizsgálatát. A Kbt. 141. § (8) bekezdése értelmében a szerződés az 141. §-ban foglalt eseteken kívül csak új közbeszerzési eljárás eredményeként módosítható. Amennyiben a szerződés módosítására közbeszerzési eljárás jogtalan mellőzésével kerül sor, a módosítás a Kbt. 137. § (1) bekezdés a) pontja alapján semmis.

51. A Döntőbizottság megállapította, hogy a hivatalbóli kezdeményező külön kezdeményezési elemként nem jelölte meg, hogy a szerződésmódosítás a Kbt. szerződésmódosításra vonatkozó rendelkezései közül konkrétan mely rendelkezésbe ütközik.

52. A következőes – bírósági ítélezéssel is megerősített – döntőbizottsági gyakorlat szerint a Kbt. 141. § (8) bekezdése alkalmazásának – figyelemmel a rendelkezés jogalkotói céljára – szükségessége akkor merül fel, ha a szerződésmódosítás annak jogintézményi rendeltetésével ellentétes célra irányul, azaz a módosítással a felek valójában újként felmerülő közbeszerzési igényüket fedik el, ezáltal mellőzve a közbeszerzési eljárást. A Döntőbizottság ezért elsőként azt vizsgálta, hogy a felek közötti közbeszerzési jogviszonyban keletkezett-e a közbeszerzési eljárás tárgyát képező, a felhívásban és a közbeszerzési szerződésben részletezett árubeszerzés kapcsán további, újként meghatározható beszerzési igény.

53. A Döntőbizottság megvizsgálta az alapszerződéseket és a szerződésmódosításokat, arra a megállapításra jutott, hogy az ajánlatkérő részéről nem merült fel új beszerzési igény, azaz nem volt indok új közbeszerzési eljárás lefolytatására, pusztán csak a kérelmezettek egy későbbi teljesítési határidőt vállaltak a módosítás következtében, azonban az ajánlatkérő beszerzési igénye változatlan maradt.

54. A Döntőbizottság a fentiek alapján megállapította, hogy az ajánlatkérő nem sértette meg a Kbt. 141. § (8) bekezdését, ezért a Döntőbizottság a harmadik kezdeményezési elem körében a Kbt. 145. § (3) bekezdése szerinti hatáskörében eljárva, a Kbt. 165. § (2) bekezdés b) pontja alapján jogsértés hiányát állapította meg.

55. A Döntőbizottság a költségek viseléséről az Ákr. 125. § (1) bekezdése szerint rendelkezett.

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

57. A határozat nem érdemi (megszüntető) rendelkezései elleni önálló jogorvoslat lehetőségét az Ákr. 116. § (3) bekezdésére tekintettel a Kbt. 169. § (1) bekezdése, a határozat érdemi rendelkezése(i) közigazgatási perben történő elbírálását a Kbt. 170. §-a biztosítja. A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy jelen határozat közigazgatási perben történő felülvizsgálatára a közigazgatási perrendtartásról szóló 2017. évi I. törvény (a továbbiakban: Kp.) 12. § (1) bekezdés és a 13. § (3) bekezdése 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, 2022. december 15.

*Dr. Kozsuch Edina sk.
közbeszerzési biztos,
az eljáró tanács elnöke*

*Bonifert Zsolt sk.
közbeszerzési biztos*

*Dr. Kéri Krisztina sk.
közbeszerzési biztos*

A kiadmány hitelül:

Tóth Zoltánné
titkárságvezető

Kapják:

1. Dr. Cseh Orsolya kamarai jogtanácsos (elektronikus úton)
2. Ráti Angéla felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó (elektronikus úton)
3. Krill Erzsébet felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó (elektronikus úton)