



KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG
1026 Budapest, Riadó u. 5.
Tel.: 06-1/882-8594
Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

Iktatószám: **D.414/4/2022.**

A tanács tagjai: Dr. Schaller Emil közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Simon Szabolcs közbeszerzési biztos, Uherné Dr. Laczi Orsolya közbeszerzési biztos

A kezdeményező: Miniszterelnökség
(Budapest, Kossuth Lajos tér 2-4.)

A kezdeményező képviselője: Dr. Vecsey Tamás kamarai jogtanácsos
(Budapest, Kossuth Lajos tér 2-4.)

Az ajánlatkérő/beszerző: MAVIR Magyar Villamosenergiaipari Átviteli
Rendszerirányító Zrt.
(Budapest, Anikó u. 4.)

A beszerzés tárgya: Áramvezető sodronyok és szigetelőláncok - 1.
rész: Áramvezető sodronyok és szerelvények.

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

V É G Z É S - t .

A Döntőbizottság a hivatalbóli kezdeményezést visszautasítja.

A jogorvoslati eljárás során felmerült költségeit a kezdeményező maga viseli.

A végzés ellen fellebbezésnek nincs helye. A végzés elleni közigazgatási perben kereseti kérelem terjeszthető elő, a végzés kézbesítésétől számított nyolc napon belül. A kereseti kérelmet a Fővárosi Törvényszékhez kell címezni, de a Döntőbizottsághoz kell elektronikus úton benyújtani.

I N D O K O L Á S

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1.A kedvezményezett, egyben ajánlatkérő (továbbiakban: ajánlatkérő) RRF-6.1.2-21-2022-00002 azonosító számon regisztrált, 2022. január 31-én befogadott támogatási kérelmet nyújtott be, amelyet a Nemzeti Hatóság – hivatalbóli kezdeményező – 2022. április 20-án kelt támogatási döntésével támogatásban részesített. A támogatási szerződés 2022. április 21-én került aláírásra a felek által, amely tartalmára tekintettel ezen a napon hatályba is lépett.

2. A Támogatási szerződés az alábbi releváns részeket tartalmazza.

2.A szerződés tárgya.

Az előzményben meghatározottak szerint Szerződő Felek az alábbi szerződést kötik.

2.1. A Szerződés tárgya az „Állomások kapacitásának és 220 kV-os távvezetékek terhelhetőségének növelése című és RRF-6.1.2-21-2022-00002 azonosító számú, a támogatási kérelemben és annak mellékleteiben rögzített projekt (a továbbiakban: Projekt) elszámolható költségeinek a HEE és hazai központi költségvetési előirányzatból vissza nem térítendő támogatás formájában történő finanszírozása.

2.2. A Kedvezményezett vállalja, hogy a Projektet a Szerződés 9. sz. melléklete szerinti helyszíneken megvalósítja, és azt, - ha a Projekt esetében releváns a fenntartási időszak alatt ugyanezen a helyen fenntartja és üzemelteti.

A Kedvezményezett a Szerződés aláírásával kötelezi magát arra, hogy a Projektet a vonatkozó jogszabályoknak megfelelően, kellő alaposággal, hatékonysággal és gondossággal valósítja meg, illetve a Magyarország Helyreállítási és Ellenállóképességi Terve végrehajtásának alapvető szabályairól és felelős intézményeiről szóló 413/2021 (VII.13.) Korm. Rendeletben (a továbbiakban RFF rendelet) rögzített feltételek fennállása esetén az ott előírt módon a közbeszerzési eljárások lebonyolításába a Támogatót és a Miniszterelnökséget bevonja.

9. Záró rendelkezések.

9.7. A Szerződés hatálybalépésének napja megegyezik a Szerződő Felek közül utolsóként aláíró aláírásának napjával.

3. Az ajánlatkérő a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) Második Része szerinti nyílt eljárást indított a rendelkező részben meghatározott árubeszerzés tárgyában. Az eljárást megindító felhívás 2022. február 3-án került feladásra, amely az Európai Unió Hivatalos Lapjában 2022. február 8-án került közzétételre 2022/S 027-069947 azonosítószámon. Az eljárás EKR azonosító száma: EKR001718812021

4. A felhívás jelen jogorvoslati eljárással kapcsolatban az alábbi releváns adatokat tartalmazza.

II.1.) A beszerzés mennyisége.

II.1.1.) Elnevezés:

Áramvezető sodronyok és szigetelőláncok

Hivatkozási szám: EKR001718812021

II.1.3.) A szerződés típusa

Árubeszerzés

II.1.4.) Rövid meghatározás

Adásvételi szerződés keretében áramvezető sodronyok, szigetelőláncok és szerelvények beszerzése

1.rész: Áramvezető sodronyok és szerelvények

II.1.6.) Részekre vonatkozó információk

A beszerzés részekből áll: igen

II.2.) Meghatározás

II.2.4) A közbeszerzés ismertetése:

Áramvezető sodronyok és sodronycsatlakozó szerelvények 220 kV-os feszültségű távvezetékhez Áramvezető sodronyok:

"ACCC-220" sodrony: 1 722 700 m

"ACCC-220" sodrony - fémdobon szállítva: 52 500 m Szerelvények:

MP végfeszítő+lapos csatlakozó "ACCC-220" sodronyhoz: 2 070 db

Lapos csatlakozó "ACCC-220" sodronyhoz (csatlakozó furat nélkül): 42 db

MP toldó (MP összekötő) "ACCC-220" sodronyhoz: 800 db

Javítóhüvely "ACCC-220" sodronyhoz: 42 db

Javítóspirál "ACCC-220" sodronyhoz: 42 db

AGS "ACCC-220" sodronyhoz: 4 480 db

AGS "ACCC-220" sodronyhoz, pótsúlyos tartóláncba: 42 db

Lengőszorító "ACCC-220" sodronyhoz függő segédláncba: 70 db

Lengőszorító "ACCC-220" sodronyhoz pótsúlyos függő segédláncba: 40 db

Ellensúly lengőszorítóhoz és AGS-hez (25 kg/db): 5 500 kg

Lengőszorító "ACCC-220" sodronyhoz merevítő segédláncba: 40 db

Rezgéscsillapító "ACCC-220" sodronyhoz: 13 150 db

Az "ACCC-220" jelölés alatt az ACCC és azzal egyenértékű szénszál erősítésű, kompozit maggal rendelkező távvezetéki sodronyot kell érteni.

A részletes műszaki leírást a közbeszerzési dokumentumok tartalmazzák.

II.2.5) Értékelési szempontok

Az alábbiakban megadott szempontok

Minőségi kritérium - Név: 2. Az előírt 24 hónapos jótállási időn túl vállalt jótállás időtartama (min. 0, max. értékelt

36 hónap) / Súlyszám: 10 Ár - Súlyszám: 90

II.2.13) Európai uniós alapokra vonatkozó információk

A beszerzés európai uniós alapokból finanszírozott projekttel és/vagy programmal kapcsolatos: igen Projekt száma vagy hivatkozási száma:

Helyreállítási és Ellenállóképességi Eszköz (RRF), 2014-2020-as, illetve 2021-2027-es programozási időszak operatív programja(i).

II.2.14) További információk

A közbeszerzési eljárás a Kbt. 53. § (5)-(6) bekezdései alapján feltételesen kerül megindításra. Ajánlatkérő az alábbiakat olyan körülménynek tekinti, amely miatt az eljárást eredménytelenné nyilváníthatja, és amely körülményt a Kbt. 135. § (12) bekezdés szerint, a szerződés hatálybalépését felfüggesztő feltételnek minősíti: - a támogatásra irányuló igény el nem fogadását vagy az igényelnél (legalább 50%-os támogatási intenzitás) kisebb összegben történő elfogadását,

- a beruházás előfinanszírozásához és az elnyert támogatáson felüli önerő finanszírozásához szükséges fedezet nem áll rendelkezésre,
- a villamos energiáról szóló 2007. évi LXXXVI. törvény 102/C. § (4) bekezdése alapján történő hitelfelvételt a Magyar Energetikai és Közmű-szabályozási Hivatal nem engedélyezi.

Ajánlatkérő továbbá a fedezet rendelkezésre állását a Kbt. 135. § (12) bekezdés szerint, a szerződés hatályba lépésének feltételül támasztja a szerződéstervezetben foglaltak szerint. Amennyiben a fenti hatályba léptető konjunktív feltétek a szerződéskötéstől számított max. 6

hónapon belül nem teljesülnek, azaz a szerződés nem lép hatályba, Felek szabadulnak a kötelemből, a szerződés automatikusan, a Felek további jognyilatkozata nélkül megszűnik.

III.1.) Részvételi feltételek

III.1.3) Műszaki, illetve szakmai alkalmasság

A kiválasztási szempontok felsorolása és rövid ismertetése:

M/1. A 321/2015. (X. 30.) Korm. rendelet 21. § (1) bekezdés a) pontja alapján az eljárást megindító felhívás feladásának napjától visszafelé számított három évben (36 hónapban) befejezett, de legfeljebb hat éven (72 hónapon) belül megkezdett legjelentősebb szállításainak ismertetése.

A referenciákat a 321/2015. (X. 30.) Korm. rendelet 22. § (1) bekezdése szerint kell igazolni. Az igazolásban meg kell adni legalább:

- a teljesítés ideje (kezdő és befejező időpontja év/hónap/nap pontossággal),
- a szerződést kötő másik fél (név, cím/székhely),
- a szállítás tárgya, valamint mennyisége,
- nyilatkozni kell arról, hogy a teljesítés az előírásoknak és a szerződésnek megfelelően történt-e.

Az alkalmassági követelmények igazolásával kapcsolatos részletes előírásokat a 321/2015. (X. 30.) Korm. rendelet és a közbeszerzési dokumentumok tartalmazzák.

Az alkalmasság minimumkövetelménye(i):

M/1. Alkalmatlan az ajánlattevő, ha nem rendelkezik az eljárást megindító felhívás feladásától visszafelé számított három évben (36 hónapban) befejezett, de legfeljebb hat éven (72 hónapon) belül megkezdett, az előírásoknak és a szerződésnek megfelelően teljesített egy vagy több referenciával, mely(n)ek tárgya

- a) az 1. részre benyújtott ajánlat esetén legalább 150 000 m ACCC és/vagy ACSR és/vagy ACS sodrony szállítása,
- b) a 2. részre benyújtott ajánlat esetén legalább 2000 db, min. 220 kV-os szigetelőlánc szállítása.

IV.1.1.) Az eljárás fajtája

Nyílt eljárás.

IV.2.2.) Ajánlatok vagy részvételi kérelmek benyújtásának határideje.

Dátum: 07/03/2022

Helyi idő: 10:00

5. A felhívás alapján nyolc gazdasági szereplő érdeklődött, ajánlatot egy gazdasági szereplő tett.

6. Az eljárásban az ajánlattevő gazdasági szereplő lett a nyertes, akivel az ajánlatkérő az árubeszerzésről szóló szerződést 2022. augusztus 10-én kötötte meg 26.535.533.-Euro (napi árfolyam alapján 10.648.444.037.-Ft.) értékben.

7. Az eredménytájékoztatót az ajánlatkérő 2022. augusztus 17-én adta fel, amely az Európai Unió Hivatalos Lapjában 2022. augusztus 22-én került közzétételre 2022/S 160-457635 azonosítószámon.

8. A Közbeszerzési Felügyeletért Felelős Helyettes Államtitkárság (továbbiakban: KFF) tárgyi közbeszerzési eljárással kapcsolatban a Nemzeti Hatóság részére 2022. június 9-én küldte meg szabálytalansági gyanúbejelentőjét, amely az alábbi releváns adatokat tartalmazza.

„SZABÁLYTALANSÁGI GYANÚBEJELENTŐ ADATLAP

I. Az érintett projekt és kedvezményezett adatai:

Projekt címe:

„Áramvezető sodronyok és szigetelőláncok”

Projektazonosító:

Helyreállítási és Ellenállóképességi Eszköz (RRF)

Kedvezményezett neve:

MAVIR MAGYAR VILLAMOSENERGIA-IPARI ÁTVITELI
RENDSZERIRÁNYÍTÓ ZRT.

III. A szabálytalansági gyanúról való tudomásszerzés módja és ideje

Az észlelés módja (OLAF kód):

614 (Közbeszerzésre vonatkozó szabályok megsértése)

A dokumentáció szervezethez történt beérkezésének/vagy a helyszíni ellenőrzés dátuma:

2021. december 21. napja, azaz a felhívás MIR rendszerbe történő feltöltésének időpontja.

IV. A szabálytalansági gyanú rövid összefoglalása

A közbeszerzési eljárás fajtája

Kbt. 81. § (1) bekezdése szerinti eljárás

A közbeszerzési eljárás megindításának napja:

Az eljárást megindító felhívás feladásának napja:

2022. február 3.

Hirdetményes eljárás esetén az eljárás KÉ és TED száma:

2022/S 027-069947

KFF tanúsítvány kiállítása esetén, annak iktatószáma:

KSZ-53/51/2/2022

Észlelt szabálytalansági gyanú rövid összefoglalása:

Az ellenőrző szervezet részére benyújtott dokumentumok alapján megállapítható, hogy tárgyi közbeszerzési eljárás 1. része iránt több gazdasági szereplő jelezte érdeklődését az eljárás ajánlattételi szakasza során, azonban a hivatkozott rész vonatkozásában csak egy ajánlat került benyújtásra.

A közbeszerzési eljárás dokumentációjának részét képező műszaki leírás - tekintettel az abban meghatározott követelményekre és a hivatkozott részben benyújtott egy darab ajánlatra, felveti annak lehetőségét, hogy a műszaki leírás meghatározása alapján a követelményeknek a hivatkozott részekben csak egy termék és így egy ajánlattevő felelt meg. A KFF az eljárás jogi-közbeszerzési ellenőrzését végzi, szakértelme nem terjed ki a fenti kérdés megítélésére. Amennyiben azonban a műszaki leírás valóban versenykorlátozó, az a Kbt. 2. §-a szerinti közbeszerzési alapelv sérelmét valósítja meg, amelynek hatása a pénzügyi érdeksérelem veszélyét megalapozza.

A megjelölt gyanú sérti, vagy sértheti a hazai, vagy közösségi költségvetést az alábbiak szerint:

„Olyan kizárási, kiválasztási, odaítélési kritériumok vagy szerződésteljesítési feltételek vagy műszaki leírás alkalmazása, amelyek a COCOF 2.1.10. pontja értelmében nem diszkriminatív jellegűek, de még így is korlátozzák a gazdasági szereplők hozzáférését. Olyan esetek, amelyekben a kizárási, kiválasztási és/vagy odaítélési kritériumok vagy szerződésteljesítési feltételek olyan helyzetet eredményeznek, amelyben csak egyetlen gazdasági szereplő tud ajánlatot benyújtani, és ez az eredmény nem indokolható az adott szerződés műszaki jellemzőivel.”

„A szerződés tárgyának elégtelen vagy pontatlan meghatározása. Az eljárást megindító hirdetményben és/vagy az ajánlattételi dokumentációban szereplő leírás elégtelen vagy pontatlan, ami nem teszi lehetővé a potenciális ajánlattevők/részvételre jelentkezők számára, hogy teljes mértékben meghatározzák a szerződés tárgyát, és ez a versenyt potenciálisan korlátozó elrettentő hatással bír.”

(a szabálytalanság rövid leírása (COCOF szerint)).

A megsértett rendelkezés pontos hivatkozása:

A 256/2021. (V.18.) Korm. rendelet 3. § 19. pontja szerint a szabálytalanság megállapításához elegendő, ha a 2021/1060/EU rendelet 2. cikk 31. pontjában foglaltak, továbbá a nemzeti jogszabályok előírásainak, és a támogatási szerződésben a felek által vállalt kötelezettségeknek a megsértése, amelyek eredményeképpen Magyarország pénzügyi érdekei sérülhetnek. Ajánlatkérő jelen eljárási cselekményei feltételezhetően megsértették a Kbt. 2. §-ában foglalt alapelveket.

V. Az érintett összeg nagysága finanszírozási forrásonként

Szabálytalansági gyanúhoz kapcsolható összeg:

Tárgyi eljárás becsült értéke: nettó 7.587.306.750,- Ft (1. rész: nettó 7.468.177.739,- Ft; 2. rész: nettó 119.129.008,- Ft)

VI. Az alkalmazandó intézkedésekre, jogkövetkezményekre tett javaslat

A KFF javasolja a szabálytalanság súlyára tekintettel a COCOF 2.1.11. és 2.1.12. pontjaiban megjelölt 10-25 % korrekció alkalmazását.”

9. 2022. július 28-án a kezdeményező nemzeti hatóság vezetője a KFF 2022. június 9. napján érkezett gyanúbejelentőjében foglaltakra tekintettel a szabálytalansági eljárás megindításáról döntött.

10. 2022. július 28-án a kezdeményező nemzeti hatóság vezetője értesítette az ajánlatkérőt a szabálytalansági eljárás megindításáról.

A kezdeményező irat

11. A kezdeményező, mint a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja szerinti szervezet 2022. október 26. napján benyújtott, 2022. november 7. napján hiánypótolta, pontosított kezdeményező iratban kérte a Döntőbizottság hivatalbóli eljárását.

12. A hiánypótolta kezdeményező iratban a kezdeményező előadta, hogy a Kormány tagjainak feladat- és hatásköréről szóló 182/2022. (V. 24.) Korm. rendelet (a továbbiakban: Statútum rendelet) 178. § (1) bekezdés 4. pontja alapján a területfejlesztési miniszter a Kormány európai uniós források felhasználásáért felelős tagja. 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 Statútum rendelet 178. § (2) bekezdés értelmében a területfejlesztési miniszter tevékenységét a Miniszterelnökség segíti.

A Miniszterelnökség Szervezeti és Működési Szabályzatáról szóló 5/2022. (VI.17.) MvM utasítás (a továbbiakban ME SZMSZ) 11. §-ának 15. pontja kimondja, hogy a miniszter felelős a Statútum rendelet 182. §-ában meghatározott európai uniós források felhasználásával kapcsolatos feladatok ellátásáért, ennek keretében különösen ellátja Magyarország Helyreállítási és Ellenállóképességi Tervének (a továbbiakban: RRF Terv) végrehajtásához kapcsolódó tagállami hatósági feladatokat.

Az ME SZMSZ 71. §-ának 21. pontja kimondja, hogy az európai uniós fejlesztésekért felelős államtitkár ellátja a Magyarország Helyreállítási és Ellenállóképességi Terve végrehajtásának alapvető szabályairól és felelős intézményeiről szóló 413/2021. (VII. 13.) Korm. rendelet (a továbbiakban: 413/2021. Korm. rendelet) 5. és 6. §-ában a miniszter feladat- és hatáskörébe utalt feladatot. A 413/2021. Korm. rendelet 2022. szeptember 30. napján hatályát veszítette, helyét a Magyarország Helyreállítási és Ellenállóképességi Terve végrehajtásának alapvető szabályairól és felelős intézményeiről szóló 373/2022. (IX. 30.) Korm. rendelet (a továbbiakban: 373/2022. Korm. rendelet) vette át, melynek vonatkozó rendelkezései az 5. illetve 6. §-ban találhatóak.

Az ME SZMSZ 124. §-ának g) bekezdése kimondja, hogy a Helyreállítási Terv végrehajtásáért felelős helyettes államtitkár ellátja az RRF terv végrehajtása során a nemzeti hatósági feladatokat.

A Miniszterelnökség Szervezeti és Működési Szabályzatáról szóló 5/2022. (VI.17.) MvM utasítás 124. § d) pontja alapján a Helyreállítási Terv végrehajtásáért felelős helyettes államtitkár gondoskodik az RRF források felhasználásával kapcsolatos szabálytalansági

eljárások lefolytatásáról és az RRF források felhasználásával kapcsolatos kifogások kezeléséről.

A 373/2022. Korm. rendelet 9. § (1) bekezdés e) pontja alapján a nemzeti hatóság gondoskodik a HEE forrás felhasználásával kapcsolatos szabálytalansági eljárások lefolytatásáról.

A szabálytalansági eljárás megindításakor hatályos 413/2021. Korm. rendelet 72. § (1) bekezdése alapján a szabálytalansági eljárás megindítására a támogatási szerződés megkötését követően kerülhet sor.

A 413/2021. Korm. rendelet 73. § (2) bekezdése szerint rendelet hatálya alá tartozó szervezet azon tagja, akinek a támogatási folyamat bármely – a támogatási szerződés megkötését követő – szakaszában szabálytalanság gyanúja jutott tudomására, a tudomásra jutástól számított nyolc napon belül írásban rögzíti a szabálytalanság gyanúját, és azt haladéktalanul megküldi a nemzeti hatóság szabálytalanságfelelősének. A (3) bekezdés szerint a szabálytalanságfelelős a kézhezvételtől számított öt napon belül a szabálytalanság gyanúját rögzíti a monitoring és információs rendszerben, és megküldi a nemzeti hatóság vezetőjének a szabálytalansági gyanúról kapott tájékoztatást, a kapcsolódó dokumentumokat és véleményét, javaslatot téve az ügy kivizsgálására vagy annak mellőzésére.

A 413/2021. Korm. rendelet 75. § (1) bekezdése alapján a nemzeti hatóság vezetője a gyanúbejelentés kézhezvételtől számított további öt napon belül dönt – a (2) bekezdésben meghatározott kivétellel – a szabálytalansági eljárás megindításáról vagy az arra irányuló javaslat elutasításáról.

A 413/2021. Korm. rendelet fenti rendelkezései alapján a nemzeti hatóság szabálytalanságfelelősének a kézhezvételtől számított öt nap áll rendelkezésre a beérkezett gyanút felterjeszteni, és a nemzeti hatóság vezetőjének a kézhezvételtől számított további öt nap, azaz összesen tíz nap áll a nemzeti hatóság rendelkezésre a döntés meghozatalára.

A KFF gyanúbejelentőjét a nemzeti hatóság szabálytalanságfelelőse 2022. június 9. napján kapta meg, ugyanakkor a támogatást igénylő ekkor még nem rendelkezett hatályba léptetett támogatási szerződéssel.

Fentiekre tekintettel a szabálytalansági eljárás elutasításáról szóló döntés 2022. június 27. napján került aláírásra.

A 413/2021. (VII.13.) Korm. rendelet 22/A. §-a szerint a határidő számítására a 2021-2027 programozási időszakban az egyes európai uniós alapokból származó támogatások felhasználásának rendjéről szóló 256/2021. (V. 18.) Korm. rendelet (a továbbiakban: 256/2021. Korm. rendelet) 53-66. §-ában foglalt szabályokat kell alkalmazni. A 256/2021. Korm. rendelet 63. § (3) bekezdése szerint ha a határidő utolsó napja nem munkanap, a határidő a következő munkanapon jár le.

Az ajánlatkérő és a Digitális Kormányzati Fejlesztés és Projektmenedzsment Korlátolt Felelősségű Társaság (együtt: Végső Kedvezményezett) RRF-6.1.2-21-2022-00002 azonosító számon regisztrált, 2022. január 31. napján befogadott támogatási kérelmet nyújtott be, amelyet a nemzeti hatóság 2022. április 20. napján kelt támogatási döntése támogatásban részesített.

A támogatási szerződés 2022. április 21. napján, papír alapon került aláírásra, amelyről a tájékoztatást a Nemzeti Hatóság RRF Végrehajtási Főosztálya 2022. július 20. napján küldte meg az RRF Szabálytalanságkezelési és Kifogáskezelési Osztály részére. A szabálytalansági eljárás megindításának napja 2022. július 28.

A tárgyi közbeszerzési eljárás 2022. február 3. napján került megindításra, ezért a nemzeti hatóság a szabálytalansági eljárást a szabálytalansági eljárás megindításakor hatályos 413/2021. Korm. rendelet 75. § (1) bekezdése alapján indította meg. Figyelemmel arra, hogy a nemzeti hatóság vezetője részére történő felterjesztésre nyitva álló határidő lejárt 2022.

július 30. napjára, azaz szombati napra esett volna, ezért a 256/2021. Korm. rendelet rendelkezéseit figyelembevéve a lejárati tényleges napja 2022. augusztus 1. napja hétfő volt.

A nemzeti hatóság vezetője tehát a szabálytalansági eljárásról szóló döntést a szabálytalansági eljárás megindításakor hatályos 413/2021. Korm. rendelet fenti rendelkezéseinek megfelelően, határidőben hozta meg.

A 373/2022. Korm. rendelet átmeneti rendelkezései nem tartalmazzak utalást arra, hogy a 373/2022. Korm. rendelet hatálybalépését megelőzően megindított, folyamatban lévő szabálytalansági eljárások hatálybalépést követően megkezdett eljárási cselekményekre milyen rendelkezések irányadóak. A jogalkotásról szóló 2010. évi CXXX. törvény (a továbbiakban: Jat.) 15. § (1) bekezdése szerint a jogszabályi rendelkezést - ha jogszabály eltérően nem rendelkezik - a hatálybalépését követően keletkezett tényekre és jogviszonyokra, valamint megkezdett eljárási cselekményekre kell alkalmazni. A Jat. hivatkozott rendelkezései alapján a 413/2021. Korm. rendelet alapján már megindított szabálytalansági eljárásban a 373/2022. Korm. rendelet hatálybalépést követően megkezdett eljárási cselekményre a 373/2022. Korm. rendelet rendelkezéseit kell alkalmazni.

13. A kezdeményező rögzítette, hogy a Kbt. 2. § (1) bekezdése szerint a közbeszerzési eljárásban az ajánlatkérő köteles biztosítani, a gazdasági szereplő pedig tiszteltben tartani a verseny tisztaságát, átláthatóságát és nyilvánosságát. A Kbt. 2. § (2) bekezdése szerint az ajánlatkérőnek esélyegyenlőséget és egyenlő bánásmódot kell biztosítani a gazdasági szereplők számára.

14. A kezdeményező rámutatott, hogy a vizsgált közbeszerzési eljárás iránt nyolc gazdasági szereplő érdeklődött, azonban csak egy ajánlat került benyújtásra.

15. Az eljárás dokumentációjának részét képező műszaki leírás – tekintettel az abban meghatározott számos követelményre és az érdeklődő gazdasági szereplők számára, valamint az egyetlen benyújtott ajánlatra – felveti annak gyanúját, hogy a műszaki leírás meghatározása alapján a követelményeknek csak egyetlen ajánlattevő felel meg.

16. A kezdeményező rögzítette, hogy a rendelkezésre álló adatok és dokumentumok alapján az ajánlati felhívás II.2.4) és II.2.7) pontjaiban foglalt feltételek és határidők felvetik annak gyanúját, hogy a hivatkozott követelményeknek csak egy ajánlattevő felel meg, és az ajánlatkérő ezzel megsértette a Kbt. 2. §-a szerinti alapelveket.

A Döntőbizottság eljárása, döntése és annak indokai

17. A Döntőbizottság megállapította, hogy a hivatalbóli kezdeményezés érdemi elbírálásának elkésettség miatt eljárásjogi akadálya áll fenn.

18. A tárgybani közbeszerzési eljárás megkezdésének időpontja 2022. február 3. napja, ezért a kezdeményezésben foglaltakra a Kbt. ezen időpontban hatályban volt anyagi jogi rendelkezései, míg a jogorvoslati eljárás lefolytatására a kezdeményező irat benyújtása idején, azaz 2022. október 26. napján hatályos Kbt. eljárásjogi rendelkezései az irányadók.

19. A kezdeményező az ajánlatkérő közbeszerzési eljárását megindító közbeszerzési dokumentumokkal összefüggésben kérte a Döntőbizottságtól a jogorvoslati eljárás lefolytatását.

20. A Döntőbizottság elsőként az eljárásjogi feltételek között a hivatalbóli kezdeményezés előterjesztésére nyitva álló szubjektív határidő megtartottságát vizsgálta.

21. A kezdeményező a jogvesztő jogorvoslati határidő megtartottságát a Kbt. 152. § (2a) bekezdése szerinti törvényi feltételre alapította, arra hivatkozva, hogy a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja szerinti szervezet esetében a jogsértés tudomásra jutása időpontjának a közbeszerzési jogsértésre vonatkozó szabálytalansági eljárás megindításának napját kell tekinteni. Ezzel összhangban a kezdeményező a jogsértés, a jogsértő esemény megtörténtének időpontjaként 2022. február 3. napját jelölte meg, mivel ez a nap a közbeszerzési eljárás megkezdésének időpontja, ugyanis ekkor került feladásra a közbeszerzési eljárást megindító hirdetmény. A kezdeményező a jogsértésről való tudomásszerzés időpontjaként 2022. július 28. napját, a szabálytalansági eljárás megindításának napját jelölte meg. A kezdeményező hivatkozott továbbá a szabálytalansági eljárás megindításakor hatályos 413/2021. Korm.rendelet 72. § (1) bekezdésére, amely rögzíti, hogy szabálytalansági eljárás megindítására a támogatási szerződés megkötését követően kerülhet sor.

A fent rögzített tényekre tekintettel kívánta a kezdeményező igazolni, hogy a Kbt. 152. § (2) bekezdésében előírt 90 napos jogvesztő határidőn belül kezdeményezte a Döntőbizottság hivatalbóli eljárását.

22. A Kbt. 148. §-ának releváns rendelkezései az alábbiak:

(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.

(10) A (3)-(9) bekezdés szerinti határidők elmulasztása jogvesztéssel jár.

23. A Kbt. 152. § (1) bekezdése szerint 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.

24. A Kbt. 152. § (2) bekezdése szerint 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)-o) pontja szerinti szervezet vagy személy a jogsértés tudomásra jutásától számított kilencven napon belül,

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.

25. A Kbt. 152. § (2a) bekezdése szerint az (1) bekezdés g) pontja szerinti szervezet esetében a (2) bekezdés szerinti határidő számításakor a jogsértés tudomásra jutása időpontjának kell tekinteni a közbeszerzési jogsértésre vonatkozó szabálytalansági eljárás megindításának napját.

26. A fentiek alapján a kezdeményezőnek a kezdeményezését a jogsértés tudomásra jutásától számított kilencven napos szubjektív, illetve a c) pontra tekintettel az adott támogatás folyósítására és felhasználására vonatkozó külön jogszabályban előírt iratmegőrzési kötelezettség időtartamán belül, de legalább a jogsértés megtörténtétől számított öt éves objektív határidőn belül kell benyújtania azzal, hogy a Kbt. 152. § (2a) bekezdése alapján a jogsértés tudomásra jutása időpontjának kell tekinteni a közbeszerzési jogsértésre vonatkozó szabálytalansági eljárás megindításának napját.

27. A kezdeményező által felhívott Kbt. 152. § (2a) bekezdés szerinti törvényi vélelem a hivatalbóli kezdeményezés szubjektív határidejére vonatkozó szabályozás, a tudomásszerzés intézményéhez kapcsolódik. Az Alkotmánybíróság a 9/2020. (V. 28.) AB határozatban rögzítette, hogy a Kbt. 152. § (2a) bekezdésében rögzített törvényi vélelem a bírósági eljárásokban megdönthető jellegűnek minősül. A Kúria a Kf. 40.227/2020/5. számú ítéletében elvi jelleggel állást foglalt abban, hogy „az AB határozat [46] pontjában maga az Alkotmánybíróság fejtette ki a szabályozás változása kapcsán a Kbt. 152. § (2) bekezdése és a 152. § (2a) bekezdése összevetésével a tudomásra jutás időpontjának eltérő megállapítását 2019. január 1-je előtt és utáni időpontban és ennek értelmezését követően arra a következtetésre jut, hogy a Kbt. 152. § (2a) pontjában foglalt időpont azonban olyan törvényi vélelem, amellyel szemben helye van bizonyításnak, a tényleges tudomásszerzés időpontját akár a Közbeszerzési Döntőbizottság, akár az ügy közigazgatási vitájában eljáró bíróság ettől eltérően állapíthatja meg. Ehhez kapcsolódóan az Alkotmánybíróság azt is kifejtette az, hogy az eljáráskezdeményezési jogosultsággal rendelkező szerv a rá irányadó szabályok megsértésével gyakorolta-e a hatáskörét, a bíróság kompetenciájába tartozó kérdés - azaz a bíróság vizsgálhatja, hogy a szabálytalansági eljárás lefolytatására határidőben került-e sor, a szabálytalansági eljárás megindításának időpontja jogszerűen lett-e megadva a tudomásszerzés időpontjaként (AB határozat [50] pont).”

A jelen esetben a tudomásszerzést befolyásoló sajátos körülmények körében a Döntőbizottság figyelembe vette, hogy a kezdeményező a kezdeményezést az ajánlatkérő közbeszerzési eljárását megindító dokumentumok vélt jogsértő tartalmával összefüggésben terjesztette elő. Az ajánlatkérő a közbeszerzési eljárását a 2022. február 3-án feladott hirdetménnyel indította meg. A KFF a folyamatba épített ellenőrzésének lezárását követően 2022. június 9-én adta át a kezdeményező részére azt a gyanúbejelentését, amely a kezdeményező szabálytalansági eljárásának alapidokumentumát, jogi indokát képezte.

A kezdeményező a KFF gyanúbejelentését először 2022. június 27-én visszautasította, arra hivatkozva, hogy még nem kötötte meg a támogatási szerződést az ajánlatkérővel. A támogatási szerződés hiányában ugyanis a tárgybani közbeszerzésnek nincs uniós finanszírozási forrása, sőt, az ajánlatkérő a felhívásban rögzítette, hogy a beruházás előfinanszírozásához és az elnyert támogatáson felüli önerő finanszírozásához szükséges fedezet sem áll rendelkezésére, a közbeszerzési eljárását a Kbt. 53. § (5) és (6) bekezdései alapján feltételesen indította meg.

A kezdeményező és az ajánlatkérő 2022. április 21-én megkötötte a támogatási szerződést. A kezdeményező tehát a támogatási szerződés hiányára tekintettel nem utasíthatta volna el a szabálytalansági eljárás megindítását. A kezdeményező ezt követően a KFF gyanúbejelentőjét ismét megvizsgálta, majd az abban foglaltakra tekintettel 2022. július 28-án megindította a szabálytalansági eljárást. Ez utóbbi időpontot jelölte meg a hivatalbóli kezdeményezésében a Kbt. 152. § (2a) bekezdése szerinti tudomásszerzési időpontként. A támogatási szerződés megkötése és a szabálytalansági eljárás megindítása között eltelt több, mint 3 hónap időtartam kapcsán a kezdeményező a jogvita szempontjából releváns jogi tény bekövetkeztére nem

hivatkozott, ez idő alatt a támogatási szerződés papír alapú dokumentumai a kezdeményező egyik szervezeti egységétől a másik szervezeti egységéhez kerültek át.

28. A Statútum rendelet 178. § -a az alábbi rendelkezést tartalmazza:

(1) A területfejlesztési miniszter (ezen alcím alkalmazásában a továbbiakban: miniszter) a Kormány

4. európai uniós források felhasználásáért,
felelős tagja.

(2) A miniszter tevékenységét a Kit. 20. § (2) bekezdés b) pontja alapján a Miniszterelnökség segíti.

29. A 256/2021. Korm. rendelet releváns előírásai:

3. § E rendelet alkalmazásában

18. szabálytalanság: az (EU) 2021/1060 európai parlamenti és tanácsi rendelet 2. cikk 31. pontjában ekként meghatározottak, továbbá nemzeti jogszabály vagy támogatási szerződés, pénzügyi eszköz esetén végső kedvezményezettel vagy a pénzügyi közvetítővel kötött szerződés alapján a kedvezményezettet vagy a végső kedvezményezettet terhelő kötelezettségek megsértése, amely alapján Magyarország pénzügyi érdekei sérülnek vagy sérülhetnek,

19. szabálytalansági gyanú: szabálytalanság elkövetésére utaló tények, körülmények vagy dokumentumok, amelyek alapján megalapozottan lehet következtetni a szabálytalanság tényállási elemeinek fennállására.

176. § (1) A támogatást igénylő, a kedvezményezett (e fejezet alkalmazásában a továbbiakban együtt: kedvezményezett) európai uniós támogatásból finanszírozott vagy finanszírozni tervezett közbeszerzési eljárás vagy koncessziós beszerzési eljárás (e fejezet alkalmazásában a továbbiakban együtt: közbeszerzési eljárás) lefolytatása és a közbeszerzési eljárás eredményeként megkötött szerződés módosítása során e fejezet szerint jár el.

(2) Az ajánlatkérő az e fejezet szerinti ellenőrzést akkor is kezdeményezheti, ha a közbeszerzést támogatásból tervezi finanszírozni, de a támogatási kérelmét még nem nyújtotta be. E fejezet alkalmazásában kedvezményezetten a támogatási kérelmet benyújtani tervező ajánlatkérőt is érteni kell.

177. § (1) A kedvezményezett az e fejezet szerinti ellenőrzésre benyújtandó dokumentumokat a monitoring és információs rendszeren keresztül küldi meg az irányító hatóság, illetve a közbeszerzésekért felelős miniszter részére.

179. § (1) Ha a kedvezményezett az e fejezet szerinti ellenőrzést nem vagy nem határidőben kezdeményezi, az irányító hatóság az erről való tudomásszerzést követő nyolc napon belül a kedvezményezett ellen szabálytalansági eljárást indít vagy szabálytalansági eljárás lefolytatása nélkül szabálytalansági döntést hoz.

(2) Ha az utóellenőrzésre nem határidőben vagy e fejezet szabályainak megsértése miatt kerül sor, az irányító hatóság az (1) bekezdés szerinti szabálytalansági döntést az utóellenőrzés – és a Kbt. szerinti jogorvoslati eljárás indulása esetén a jogorvoslati eljárás – eredménye figyelembevételével hozza meg.

(3) Ha az irányító hatóság az e fejezet szabályainak megsértése miatt pénzügyi szankciót alkalmaz, azt elsődlegesen a projektmenedzsment vagy a közbeszerzés költsége terhére kell megállapítani.

(4) Ha az irányító hatóság a támogatási döntés előtt megállapítja, hogy a támogatást igénylő az e fejezet szerinti kötelezettségét nem vagy nem megfelelően teljesíti, vagy közbeszerzési

elszámolhatósági akadály merül fel, akkor az igényelthez képest csökkentett támogatást ítélni meg részére.

(5) Közbeszerzési elszámolhatósági akadály miatt indult szabálytalansági eljárásban az irányító hatóság a közbeszerzésekért felelős miniszter jelentésében, illetve tanúsítványában foglaltak, a Kbt. szerinti jogorvoslati eljárás esetén a jogorvoslati eljárás eredménye alapján hozza meg a szabálytalansági döntést.

30. A 413/2021. Korm. rendelet a szabálytalanság kezelésével kapcsolatos előírások között rögzítette:

72. § (1) Szabálytalansági eljárás megindítására a támogatási szerződés megkötését követően kerülhet sor.

(2) A szabálytalansági eljárást lebonyolító szerv kijelölése esetén is a nemzeti hatóság folytatja le az érintett projekt céljának megvalósulására figyelemmel.

75. § (1) A nemzeti hatóság vezetője a gyanúbejelentés kézhezvételétől számított öt napon belül dönt – a (2) bekezdésben meghatározott kivétellel – a szabálytalansági eljárás megindításáról vagy az arra irányuló javaslat elutasításáról.

(3) A szabálytalansági eljárás kezdete az a nap, amelyen a nemzeti hatóság a szabálytalansági eljárás megindításáról döntött.

31. A kezdeményező által rendelkezésre bocsátott dokumentumok vizsgálata alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy a közbeszerzési eljárást a támogatási szerződés megkötése előtt lefolytatta az ajánlatkérő. A kezdeményező már a saját hatáskörben elvégzett vizsgálat során, és a KFF ellenőrzés lezárását követően benyújtott gyanúbejelentése alapján – mint nemzeti hatóság, a 413/2021. Korm. rendelet 22/A. §-a szerinti irányító hatóság – ténylegesen tudomást szerzett a kezdeményezésben állított jogsértő tényekről a szabálytalansági gyanúbejelentő beérkezésének napján, azaz 2022. június 9-én.

32. A Döntőbizottság figyelembe vette, hogy a támogatási szerződés megkötése az a jogi tény, amelynek bekövetkezése feltétlenül szükséges volt ahhoz, hogy a kezdeményező a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja szerinti szervezetként a Döntőbizottságnál jogorvoslatot kezdeményezhessen. Ugyanakkor nem hagyható figyelmen kívül az, hogy a támogatási szerződés megkötésekor a kezdeményező – a KFF gyanúbejelentőjét ismerve – már birtokában volt azoknak a tényeknek és információknak, amelyek alapján három hónappal később a szabálytalansági eljárását megindította, és további három hónappal később a Döntőbizottság hivatalbóli eljárását kezdeményezte.

33. Figyelemmel arra, hogy a vélt jogsértésről a kezdeményező 2022. június 9-én ténylegesen tudomást szerzett, a jogvesztő szubjektív jogorvoslati határidő számításának kezdő időpontjaként nem jelölhető meg más időpont – tekintettel arra, hogy a támogatási szerződés megkötésének napja 2022. április 21-e volt, tehát az már hatályosult –, mint 2022. június 9-e. Ezen időponttól számított 90 napos jogorvoslati határidőnél későbbi időpontban, elkésetten terjesztette elő a kezdeményező 2022. október 26-án a hivatalbóli kezdeményezést.

34. A fentiekre tekintettel a Döntőbizottság megállapította, hogy a hivatalbóli kezdeményezés elkésett, az érdemi elbírálásnak eljárásjogi akadálya áll fenn.

35. A Kbt. 145. § (1) bekezdése szerint a Közbeszerzési 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. 46. § (1) bekezdés a) pontja alapján a hatóság a kérelmet visszautasítja, ha az eljárás megindításának jogszabályban meghatározott feltétele hiányzik, és e törvény ahhoz más jogkövetkezményt nem fűz.

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

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

38. A végzés elleni önálló jogorvoslat lehetőségét az Ákr. 114. § (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 169. § (1) bekezdése biztosítja. A Döntőbizottság tájékoztatja a felet, hogy jelen végzés 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 képviselő a Kp. 27. § (1) bekezdése alapján kötelező. A kereseti kérelem elektronikus úton történő benyújtása az elektronikus ügyintézés és a bizalmi szolgáltatások általános szabályairól szóló 2015. évi CCXXII. törvény 9. § (1) bekezdése és a polgári perrendtartásról szóló 2016. évi CXXX. törvény 608. § (1) bekezdése alapján kötelező.

Budapest, 2022. november 16.

Dr. Schaller Emil sk.
közbeszerzési biztos
a tanács elnöke

Simon Szabolcs sk.
közbeszerzési biztos

Uherné Dr. Laczi Orsolya sk.
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Tóth Zoltánné
titkárságvezető

Kapják:

1. Kezdeményező képviselője (kizárólag elektronikus úton)