



**KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG**

1026 Budapest, Riadó u. 5.

Tel.: 06-1/882-8594

Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

Az ügy iktatószáma: D.435/10/2022.

A tanács tagjai: Pulainé Dr. Horváth Hajnalka közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Gulyás Richárd közbeszerzési biztos, Dr. Peleskey Viktória közbeszerzési biztos

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

A hivatalbóli kezdeményező képviselője: Dr. Borzási Bence kamarai jogtanácsos

Az ajánlatkérő: MVM Démász Áramhálózati Kft.
(Szeged, Kossuth Lajos sgt. 64-66.)

Az ajánlatkérő képviselője: Dr. Wellmann-Kiss Katalin felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó

A közbeszerzés tárgya: „KÖF/KIF transzformátorok beszerzése 2. rész”
(EKR001366462020)”

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

V É G Z É S - t.

A Döntőbizottság a jogorvoslati eljárást megszünteti.

A jogorvoslati eljárás során felmerült költségeit a hivatalbóli kezdeményező 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. Az ajánlatkérő a 2019 /S 220 – 540789 számú ajánlati felhívás 2019. november 13-i közzétételével keretmegállapodás megkötésére irányuló közbeszerzési eljárást indított. A keretmegállapodás azonosító száma: EKR001355112019.

2. 2021. január 19. napján a Kbt. 105. § (2) bekezdés c) pontja szerinti versenyújranyitás keretében „KÖF/KIF transzformátorok beszerzése 2. rész” tárgyú közbeszerzési eljárást indított. Az eljárás becsült értéke 996.823.-EUR volt.

3. A felhívás II.1.4) pontja szerint a közbeszerzés tárgya „Az NKM Áramhálózati Kft. hálózatán található háromfázisú, folyamatos üzemű, 11 és 22kV-os névleges primer feszültségű, olajtöltésű elosztóhálózati transzformátorok beszerzése keretmegállapodás keretében. 2-01 22 kV/50 kVA 43 db, 2-02 22 kV/100 kVA 81 db, 2-03 22 kV/160 kVA 66 db”

A felhívás II.2.7) alapján a szerződés időtartama 2021.03.01-2021.06.30.

A felhívás IV) 1.3.) pontja alapján az ajánlattételi határidő 2021.01.28. 10.00 óra volt.

4. Az ajánlatkérő dokumentációt is készített, mely tartalmazta az útmutatót a nyilatkozatmintákkal, a szerződés tervezetét és az árazatlan költségvetést.

5. A nyilatkozatminták között a 1. számú nyilatkozat szólt a környezetvédelmi termékdíjról. 10. oldal IV.5) Benyújtandó iratok között.

6. Az ajánlatok bontására 2021.01.28-án került sor volt. Ajánlatot nyújtott be az ABB Power Grids Hungary Korlátolt Felelősségű Társaság, nettó ajánlati ár összesen (EUR): 1.059.166.- valamint a Siemens Energy Korlátolt Felelősségű Társaság, nettó ajánlati ár összesen (EUR): 934.480.-

7. Az összegezést 2021.03.01-án küldte meg az ajánlatkérő, mely szerint mindkét ajánlat érvényes volt, nyertes ajánlattevő az ABB Power Grids Hungary Kft. lett.

8. Az ajánlatkérő az eljárás eredményeképpen szállítási szerződést kötött 2021.03.31-én. A szerződés hatályosságának kezdete 2021.03.12. napja volt.

9. Az eljárás eredményéről szóló tájékoztató 2021.04.14-én jelent meg a 2021/70 számú Közbeszerzési Értesítőben KÉ-5832/2021. számon.

10. Az ajánlatkérő az RRF-6.1.1-21-2022-00006 azonosító számon regisztrált, 2022. 02. 16. napján befogadott támogatási kérelmet nyújtott be, amelyet a Nemzeti Hatóság 2022. 04. 22. napján kelt támogatói döntése szerint 23.240.577.841.-Ft támogatásban részesített.

11. Az ajánlatkérő 2022.06.14-én feltöltötte a tárgyi közbeszerzési eljárás iratait a hivatalbóli kezdeményező részére.

A Miniszterelnökség Helyreállítási Terv Végrehajtásáért Felelős Helyettes Államtitkárságának (továbbiakban: hivatalbóli kezdeményező) RRF Szabályozási és Ellenőrzési Főosztálya a közbeszerzési eljárás utóellenőrzése során a 2022. 07. 13-án kibocsátott első hiánypótlási felhívásában többek között az alábbi hiányok pótlására hívta fel az ajánlatkérőt:

„- 12. Kérjük, szíveskedjenek rendelkezésünkre bocsátani a döntéshozó összeférhetlenségi és titoktartási nyilatkozatát is.

- 19. Kérjük szíves felvilágosításukat, hogy – a Kbt. 105. § (3) bekezdésének k) pontjában

foglaltakkal összhangban - ajánlattevők mely dokumentumban nyilatkoztak a kizáró okok fenn nem állására vonatkozóan.

- 21. Kérjük, szíveskedjenek benyújtani az ABB Power Grids Hungary Kft. ajánlattevő ajánlatához csatolt környezetvédelmi termékdíjról szóló nyilatkozatot (1. számú nyilatkozatminta).”

Az ajánlatkérő a felhívásnak 2022. július 14. napján eleget tett és benyújtotta hiánypótlását.

A 2022. 07. 20. napján kibocsátott második hiánypótlási felhívásban többek között az alábbi hiányok pótlását kérte a kezdeményező:

- 3. A 2022.07.14-án benyújtott hiánypótlásuk 19. és 20. válaszaiban foglaltakhoz kapcsolódóan kérjük szíves felvilágosításukat, hogy amennyiben a kizáró okok vonatkozásában nyilatkozatminta adminisztratív hibából nem készült, így erre vonatkozó nyilatkozat az ajánlattevők részéről az ajánlatban nem is került csatolásra, továbbá Ajánlatkérő részéről a kizáró okok ellenőrzésére sem került sor, hogyan tudta megállapítani Ajánlatkérő a kizáró okok fenn nem állását, valamint ez alapján Ajánlatkérő eljárása hogyan felel meg a Kbt. 105. § (3) bekezdésében foglaltaknak.

- 4. Ajánlatkérő nem rögzítette sem a felhívásban, sem az ajánlattételi dokumentációban, hogy a környezetvédelmi termékdíjra vonatkozó nyilatkozatot a magyarországi székhelyű ajánlattevőnek nem szükséges benyújtania, illetve az ABB Power Grids Hungary Kft. ajánlattevőn kívül valamennyi eljárásban érintett ajánlattevő részéről benyújtásra is került. Mindezekre tekintettel a 2022.07.14-án benyújtott hiánypótlásuk 21. válaszában foglaltakhoz kapcsolódóan kérjük szíves felvilágosításukat, hogy a környezetvédelmi termékdíjra vonatkozó nyilatkozat benyújtására vonatkozóan miért nem került sor a Kbt. 71. § (1) bekezdése szerint hiánypótlási felhívás kiküldésre az ABB Power Grids Hungary Kft. ajánlattevő részére.

Az ajánlatkérő a felhívásnak 2022. 07. 22. napján eleget tett és benyújtotta hiánypótlását.

A kezdeményező a 2022. 08. 08. napján kibocsátott harmadik hiánypótlási felhívásában többek között felhívta az ajánlatkérőt, hogy a 2022.07.22-én benyújtott hiánypótlásuk 3. pontjában foglaltakra tekintettel nyújtsák be a kizáró okok kapcsán a közhiteles nyilvántartásokból való lekérdezéseket tartalmazó dokumentumokat. A hiányok pótlásának határideje 2022. augusztus 11. napjában került meghatározásra.

12. Az utóellenőrzési jelentést 2022. 08.16-án állította ki a hivatalbóli kezdeményező RRF Szabályozási és Ellenőrzési Főosztálya, melyet az ajánlatkérő részére is megküldött. A jelentés támogató tartalmú volt, azonban valamennyi a jogorvoslati kezdeményezésben rögzített jogsértést részletesen tartalmazott.

13. A Helyreállítási és Ellenállóképességi Eszköz keretén belül a Miniszterelnökség – Nemzeti Hatóság, mint támogató, másrésztől az ajánlatkérő, mint kedvezményezett között 2022. szeptember 14. napján támogatási szerződés jött létre, a támogatásra a Helyreállítási és Ellenállóképességi Eszköz (a továbbiakban: HEE) keretén belül került sor.

A hivatalbóli kezdeményező utóellenőrzési eljárást lefolytató RRF Szabályozási és Ellenőrzési Főosztályának tárgyi ügyben észlelt szabálytalansági gyanúbejelentője 2022. szeptember 20. napján érkezett a hivatalbóli kezdeményezőhöz. A szabálytalansági gyanúbejelentő az utóellenőrzés során feltárt szabálytalanságok leírását tartalmazta, amely

megegyezett a hivatalbóli kezdeményezésben foglalt kezdeményezési elemekkel. A szabálytalansági eljárást a hivatalbóli kezdeményező (Miniszterelnökség Helyreállítási Terv Végrehajtásáért Felelős Helyettes Államtitkárság) 2022. szeptember 27-én indította meg és erről az ajánlatkérőt értesítette, az iratban foglalt gyanúpontok megegyeztek a hivatalbóli kezdeményezéssel. A szabálytalansági eljárást a hivatalbóli kezdeményező másik osztálya, az RRF Szabálytalansági és Kifogáskezelési Osztálya folytatta le, melynek során az ajánlatkérő az utóellenőrzési eljárás során tett nyilatkozatában foglaltakat ismételte meg.

A hivatalbóli kezdeményezés

14. A 2022. november 11. napján érkezett hivatalbóli kezdeményezésben három kezdeményezési elem került előterjesztésre. A kezdeményező álláspontja szerint az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 25. § (2) bekezdésében, a Kbt. 71. § (1) bekezdésében, valamint a 105. § (3) bekezdés k) pontjában foglaltakat.

A kezdeményezői jogosultsága körében hivatkozott a Kormány tagjainak feladat- és hatásköréről szóló 182/2022. (V. 24.) Korm. rendelet (a továbbiakban: Statútum rendelet) 178. § (1) bekezdésének 4. pontjára, 178. § (2) bekezdésére, a Miniszterelnökség Szervezeti és Működési Szabályzatáról szóló 5/2022. (VI.17.) MvM utasítás (a továbbiakban ME SZMSZ) 11. §-ának 15. pontjára, 71. §-ának 21. pontjára, 1. melléklet 124. §-ának d) és g) pontjaira, a Magyarország Helyreállítási és Ellenállóképességi Terve végrehajtásának alapvető szabályairól és felelős intézményeiről szóló 413/2021. (VII. 13.) Korm. rendelet (a továbbiakban: 413/2021. (VII. 13.) Korm. rendelet) 5. és 6. §-ára, 72. § (1) bekezdésére, 75. § (1) bekezdésére, a Magyarország Helyreállítási és Ellenállóképességi Terve végrehajtásának alapvető szabályairól és felelős intézményeiről szóló 373/2022. (IX. 30.) Korm. rendelet 5. illetve 6. §-ára, 9. § (1) bekezdésének e) pontjára.

15. Az első kezdeményezési elem körében a hivatalbóli kezdeményező előadta, hogy a döntéshozó vonatkozásában nem készült Kbt. 25. §-a szerinti összeférhetlenségi és titoktartási nyilatkozat, amelynek indokaként az ajánlatkérő a 2022.07.13-án benyújtott hiánypótlásában úgy nyilatkozott, hogy a döntéshozó személyét a közbeszerzési szabályzata jelöli ki. A Kbt. 25. §-ával összhangban azonban az ajánlatkérő közbeszerzési szabályzata (8.1. pont) is egyértelműen rögzíti a közbeszerzési eljárásba bevont, illetve az abban részt vevő személyek összeférhetlenségi és titoktartási nyilatkozat tételére vonatkozó kötelezettségét. A döntéshozóra vonatkozó összeférhetlenségi és titoktartási nyilatkozat hiánya nem felel meg a Kbt. 25. § (2) bekezdésében foglaltaknak.

16. A második kezdeményezési elem alapján a hivatalbóli kezdeményező szerint az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 105. § (3) bekezdés k) pontját, melynek értelmében a verseny újranyitást megindító ajánlattételi felhívásnak tartalmaznia kell az ajánlattevőknek szóló felhívást, amely szerint a kizáró okok fenn nem állásáról nyilatkozniuk kell. Az eljárásban előírt – a Kbt. 62.§ (1)-(2) és 63. § (1) bekezdéseiben foglalt – kizáró okok fenn nem állására vonatkozóan azonban a közbeszerzési dokumentumok részeként nyilatkozatminta az ajánlatkérő 2022.07.13-án benyújtott hiánypótlásában foglaltak szerint adminisztratív hibából nem készült, így erre vonatkozó nyilatkozat az ajánlattevők részéről az ajánlatban nem is került csatolásra, továbbá erre vonatkozóan az eljárás során a Kbt. 71. § (1) bekezdésében foglaltak szerinti hiánypótlási felhívásra sem került sor. A kizáró okok ellenőrzése kapcsán az ajánlatkérő részéről a 2022.08.11-én benyújtott hiánypótláshoz csatolt dokumentumokon szereplő dátumok alapján továbbá megállapítható volt, hogy azok nem a versenyújranyitás során, hanem még a keretmegállapodásos eljárás első részében – 2020. áprilisában – kerültek

lekérdezésre. Erre tekintettel a versenyújranyitás kapcsán sem ajánlattevők nyilatkozata, sem az ajánlatkérő által elvégzett lekérdezések nem álltak rendelkezésre, ezért az ajánlatkérő nem tudta dokumentumokkal alátámasztani, hogy a tárgyi eljárásban érintett ajánlattevők valóban nem álltak kizáró okok hatálya alatt. Az eljárás nem felelt meg a Kbt. 105. § (3) bekezdés k) pontjában foglaltaknak.

17. A harmadik kezdeményezési elemben foglaltak szerint az eljárás nyerteseként kihirdetett ABB Power Grids Hungary Kft. ajánlattevő részéről az ajánlatban benyújtandó iratok közül az ún. környezetvédelmi termékdíjra vonatkozó nyilatkozat az ajánlat részeként nem került benyújtásra, valamint erre vonatkozóan az ajánlatkérő részéről a Kbt. 71. § (1) bekezdése szerint hiánypótlási felhívás kiküldésére sem került sor. Az ajánlatkérő a 2022.07.13-án benyújtott hiánypótlásában úgy nyilatkozott, hogy mivel magyarországi székhelyű ajánlattevőről van szó, így a termékdíjról szóló nyilatkozat nem releváns. Az ajánlatkérő azonban nem rögzítette sem a felhívásban, sem az ajánlattételi dokumentációban, hogy a környezetvédelmi termékdíjra vonatkozó nyilatkozatot a magyarországi székhelyű ajánlattevőnek nem szükséges benyújtania, illetve az ABB Power Grids Hungary Kft. ajánlattevőn kívül valamennyi eljárásban érintett ajánlattevő részéről benyújtásra is került. Tekintettel arra, hogy az ABB Power Grids Hungary Kft. ajánlattevő ajánlata a környezetvédelmi termékdíjra vonatkozó nyilatkozat hiányában nem a közbeszerzési dokumentumokban foglaltaknak megfelelően került benyújtásra az ajánlatkérő akkor járt volna el helyesen, ha a hiányzó nyilatkozat tekintetében a Kbt. 71. § (1) bekezdésében foglaltak alapján hiánypótlást rendel el. Az eljárás tehát nem felelt meg a Kbt. 71. § (1) bekezdésben foglaltaknak.

18. A hivatalbóli kezdeményező a jogsértésekről történt tudomásszerzésének időpontját a szabálytalansági eljárás megindításának napjában 2022. 09. 27. napjában, míg a jogsértések megtörténtét 2021.01.19. napjában jelölte meg.

19. Hivatkozott még arra, hogy a közbeszerzési eljárás ellenőrzésére utóellenőrzés keretében került sor, az ellenőrzési eljárás lefolytatásakor hatályos 413/2021. (VII. 13.) Korm. rendelet 52. § (2) bekezdése szerint a HET intézkedések közbeszerzési eljárásainak ellenőrzését a nemzeti hatóság és az európai uniós források felhasználásáért felelős miniszter végzi a 256/2021. (V. 18.) Korm. rendelet IX. Fejezete szerint, valamint a 88. § (4) bekezdésében meghatározott esetben a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet XVI. Fejezetének utólagos ellenőrzésre vonatkozó rendelkezései szerint, azzal az eltéréssel, hogy irányító hatóságon a nemzeti hatóságot, pályázón, illetve kedvezményezettten a végső kedvezményezettet kell érteni.

20. Kezdeményezéséhez többek között csatolta az ajánlattételi felhívás másolatát, a dokumentációt, a szabálytalansági gyanúbejelentést, az RRF Szabályozási és Ellenőrzési Főosztály támogató tartalmú utóellenőrzésről készült jelentésének másolatát, a támogatási szerződést, az általános szerződési feltételeket, a szabálytalansági eljárás megindításáról szóló döntést és értesítést, az ajánlatkérő szabálytalansági eljárás során tett észrevételét, a Nemzeti Hatóság ellenőrzésének képernyőképét.

Az ajánlatkérő észrevétele

21. Elsődlegesen eljárás ki fogást terjesztett elő és kérte az álláspontja szerint elkészített kezdeményezés visszautasítását. Álláspontja szerint a hivatalbóli kezdeményező a jogsértésről

történt tudomásszerzésének időpontja 2022. 07. 22. napja, mivel a kezdeményezésben írt körülményeket már az utóellenőrzés során is vizsgálta.

22. Az utóellenőrzése során a 2022. 07. 13-án kibocsátott első hiánypótlási felhívásában többek között kérte a döntéshozó összeférhetetlenségi és titoktartási nyilatkozatát, felvilágosítást a Kbt. 105. § (3) bekezdésének k) pontjában foglaltakkal összhangban arról, hogy az ajánlattevők mely dokumentumban nyilatkoztak a kizáró okok fenn nem állására vonatkozóan. Kérte továbbá benyújtani az ABB Power Grids Hungary Kft. ajánlattevő ajánlatához csatolt környezetvédelmi termékdíjról szóló nyilatkozatot. Az ajánlatkérő a felhívásnak 2022. 07. 14. napján eleget tett és benyújtotta hiánypótlási válasznyilatkozatát.

23. A 2022. 07. 20. napján kibocsátott második hiánypótlási felhívásában többek között a fenti hiányokkal kapcsolatban rendelt el ismételt hiánypótlást, melyre az ajánlatkérő 2022. 07. 22-én benyújtotta a válaszát. A 2022. 08. 08. napján kibocsátott harmadik hiánypótlási felhívásában ismét rákérdezett a fentebb részletezettekre, melyre az ajánlatkérő benyújtotta az igazolásokat.

Ebből következően az ajánlatkérő álláspontja szerint a kezdeményező már az első hiánypótlási felhívásra benyújtott dokumentumok tartalmából megismerte a jelen jogorvoslati eljárás tárgyát képező első, és a 2. hiánypótlási felhívásra benyújtott dokumentumok tartalma alapján a második és harmadik kezdeményezési elemben írtak alapját képező tartalmakat. Ezek alapján a kezdeményezetti tudomásra jutás időpontja az első kérelemi elem tekintetében 2022. 07. 14., a második és harmadik elem tekintetében 2022. 07. 22. napja volt.

24. A kezdeményezés benyújtásának időpontja 2022. 11. 11. napja, ugyanakkor a jogorvoslati eljárás megindítására nyitvaálló határidő a 2022. 07. 14.-i tudomásszerzéshez képest 2022. 10.12. napján, míg a 2022. 07. 22.-i tudomásszerzéshez képest a második és harmadik elem tekintetében 2022. 10.20. napján lejárt, a kezdeményezés elkészt.

Másodlagosan kérte a kezdeményezést a döntésre irányuló határozott kérelem hiányában elutasítani a Kbt. 149. § (1) bekezdése alapján, melynek e) pontja értelmében a jogorvoslati kérelemben meg kell jelölni a Közbeszerzési Döntőbizottság döntésére irányuló indítványt, ennek indokait valamennyi kérelemi elem tekintetében egyértelműen azonosíthatóan.

Észrevételében érdemben is nyilatkozott a kezdeményezési elemekre és előadta, hogy a hivatalbóli kezdeményezés álláspontja szerint nem megalapozott.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

25. A Döntőbizottság hivatalból vizsgálta az eljárásjogi feltételeket és megállapította, hogy a hivatalbóli kezdeményezés érdemi elbírálásának elkészttség miatt eljárásjogi akadálya áll fenn.

26. A tárgybani közbeszerzési eljárás megkezdésének időpontja 2019. 11. 13. napja, ezért a kezdeményezésben foglaltakra a Kbt. ezen időpontban hatályban volt anyagi jogi rendelkezései, míg a jogorvoslati eljárás lefolytatására a kezdeményezés benyújtása időpontjában, azaz 2022. november 11. napján hatályos eljárásjogi rendelkezések az irányadók.

A hivatalbóli kezdeményező azonban a versenyújranyítás során az ajánlatkérő 2021. 01. 19. napján megindított közbeszerzési eljárásának felhívásában foglaltakat vitatta, amelyekkel összefüggésben kérte a Döntőbizottság vizsgálatát.

27. A Döntőbizottság először az eljárásjogi feltételek közül a hivatalbóli kezdeményezés előterjesztésére nyitva álló a Kbt.-ben biztosított szubjektív jogorvoslati határidő megtartottságát vizsgálta.

28. 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 – 2022. 09. 27-ét - kell tekinteni. Ezzel összhangban a kezdeményező a jogsértés, a jogsértő esemény megtörténtének időpontjaként 2021. 01.19. napját jelölte meg. Az ajánlatkérő ezzel szemben arra hivatkozott, hogy a hivatalbóli kezdeményező tudomásszerzése a közbeszerzési iratok feltöltése során valamennyi kezdeményezési elem tekintetében 2022. 07.22. napján megvalósult és ehhez képest 90 napon túl nyújtotta be kezdeményezését, ezért az elkésett.

29. A Kbt. 148. § (1) bekezdése értelmében 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.

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.

A Kbt. 152. § (2) bekezdése alapján 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, 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.

30. A Döntőbizottság elsődleges azt vizsgálta, hogy a hivatalbóli kezdeményezés előterjesztésére a Kbt. rendelkezései alapján mely szubjektív határidő alkalmazandó.

A 2021. február 1. előtt hatályos Kbt. 152. § (2) bekezdésben rögzített 60 napos jogorvoslati határidő az (1) bekezdés g), j), m) és n) pontja szerinti szervezet vagy személy esetében 2021. február 1-től a korábbi 60 napról 90 napra módosult, melyet a Kbt. 197. § (22) bekezdése alapján a 2021. február 1-től történt hatálybalépését követően megvalósult jogsértések miatt kezdeményezett jogorvoslati eljárásokra kell alkalmazni. Erre tekintettel a hivatalbóli kezdeményező jogorvoslati eljárás kezdeményezésére nyitvaálló szubjektív határideje 60 nap, mivel a jogsértés megtörténtének időpontját a hivatalbóli kezdeményező 2021. 01.19. napjában jelölte meg.

31. A Döntőbizottság ezt követően azt vizsgálta, hogy mely időpontban határozható meg a szubjektív határidő kezdő időpontja, mikor valósult meg ténylegesen a hivatalbóli kezdeményező tudomásszerzése, figyelemmel arra, hogy a Kbt. 152. § (2a) pontjában foglalt vélelem megdöntésére az ajánlatkérő eljárási kifogását előterjesztette.

32. A hivatalbóli kezdeményezésre irányadó speciális jogszabályi rendelkezések értelmében:

Az utóellenőrzési és a szabálytalansági eljárás megindításakor hatályos Magyarország Helyreállítási és Ellenállóképességi Terve végrehajtásának alapvető szabályairól és felelős intézményeiről szóló 413/2021. (VII. 13.) Korm. rendelet (a továbbiakban: 413/2021. (VII. 13.) Korm. rendelet) értelmében:

2. § E rendelet alkalmazásában

3. HEE forrás: a Helyreállítási és Ellenállóképességi (Rezilienciaépítési) Eszköz (a továbbiakban: HEE) 2021/241/EU rendelet 6. cikkében meghatározott forrásai,

11. nemzeti hatóság: a tagállami kedvezményezetti feladatokat ellátó, a HET hazai végrehajtását koordináló, az 1. mellékletben kijelölt szervezet,

6. A közbeszerzésekért felelős miniszter

8. § A közbeszerzésekért felelős miniszter a 256/2021. (V. 18.) Korm. rendelet IX. Fejezete, a 88. § (4) bekezdésében meghatározott esetben 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] XVI. Fejezetének utólagos ellenőrzésre vonatkozó rendelkezései szerint ellenőrzi az e rendelet hatálya alá tartozó támogatások felhasználása során lefolytatott közbeszerzési eljárások közbeszerzési elszámolhatóságát.

7. A nemzeti hatóság

9. § (1) A nemzeti hatóság ellátja a HET tervezését és megvalósításának koordinációját, így különösen

d) szervezi az európai uniós források felhasználásáért felelős miniszter feladat- és hatáskörébe tartozó HET végrehajtásával kapcsolatos jogorvoslati és törvényességi tevékenységet, elbírálja a felterjesztett kifogásokat,

e) gondoskodik a HEE forrás felhasználásával kapcsolatos szabálytalansági eljárások lefolytatásáról, és a források felhasználásával kapcsolatos kifogások kezeléséről,

19. Közbeszerzési eljárások ellenőrzése

52. § (1) A HET intézkedések megvalósításánál biztosítani kell a szerződések odaítélése során a 2021/241/EU rendelet horizontális elveit és az eredményes pénzügyi gazdálkodás követelményét, így különösen a versenyt, az átláthatóságot, a csalás- és korrupciómentességet, valamint a kettős finanszírozás elkerülésének érvényesülését.

(2) A HET intézkedések közbeszerzési eljárásainak ellenőrzését a nemzeti hatóság és az európai uniós források felhasználásáért felelős miniszter végzi a 256/2021. (V. 18.) Korm. rendelet IX. Fejezete szerint, valamint a 88. § (4) bekezdésében meghatározott esetben a

272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet XVI. Fejezetének utólagos ellenőrzésre vonatkozó rendelkezései szerint, azzal az eltéréssel, hogy

a) irányító hatóságon a nemzeti hatóságot, kell érteni.

26. Szabálytalanságkezelés

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.

A 413/2021. (VII. 13.) Korm. rendelet 1. melléklete B oszlopa értelmében a nemzeti hatóság: Miniszterelnökség.

A 413/2021. (VII. 13.) 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. (IX. 30.) Korm. rendelet) vette át, mely többek között az alábbiak szerint rendelkezik:

9. § (1) A nemzeti hatóság koordinálja a HET tervezését és megvalósítását, így különösen e) gondoskodik a HEE forrás felhasználásával kapcsolatos szabálytalansági eljárások lefolytatásáról,

30. Az uniós értékhatárokat el nem érő becsült értékű, valamint az építési beruházás, építési koncesszió esetén a háromszázmillió forintot el nem érő becsült értékű közbeszerzési eljárások ellenőrzése

100. § (1) A végső kedvezményezett az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezés (a továbbiakban: összegezés) megküldését követő öt munkanapon belül megküldi a közbeszerzési eljárás során keletkezett összes dokumentumot, a 95. § (1) bekezdése szerinti dokumentumokat, valamint - a Kbt. szerinti jogorvoslati eljárás esetén - a Közbeszerzési Döntőbizottság döntését tartalmazó dokumentumot a nemzeti hatóság részére.

(2) A nemzeti hatóság az (1) bekezdés szerinti dokumentumokat utóellenőrzés keretében, közbeszerzési elszámolhatósági, támogathatósági, elszámolhatósági és műszaki szempontból ellenőrzi. A közbeszerzési elszámolhatósági szempontú ellenőrzés magában foglalja az eljárás közbeszerzési szabályokkal és alapelvekkel való összhangjának ellenőrzését.

A 2022. 09. 29. napján hatályát veszített 413/2021. (VII.13.) Korm. rendelet helyébe lépő, 2022. 09. 30. napjától hatályos 373/2022. (IX. 30.) Korm. 1. melléklet B oszlopa értelmében a nemzeti hatóság: Miniszterelnökség, C oszlopa szerint a Kormány európai uniós források felhasználásával kapcsolatos nemzeti hatósági feladatok ellátásáért kijelölt tagja a területfejlesztési miniszter.

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

A Miniszterelnökség Szervezeti és Működési Szabályzatáról szóló 5/2022. (VI.17.) MvM utasítás (a továbbiakban ME SZMSZ) 1. melléklet 11. §-ának 15. pontja értelmében a területfejlesztési miniszter ellátja Magyarország Helyreállítási és Ellenállóképességi Tervének (a továbbiakban: RRF Terv) végrehajtásához kapcsolódó tagállami hatósági feladatokat.

Az ME SZMSZ irányadó 1. melléklet 71. §-ának 21. pontja értelmében 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. (VII. 13.) Korm. rendelet) 5. és 6. §-ában a miniszter feladat- és hatáskörébe utalt feladatot.

Az ME SZMSZ 1. melléklet 124. §-ának g) pontjai értelmében a helyreállítási terv végrehajtásáért felelős helyettes államtitkár d) gondoskodik az RRF források felhasználásával kapcsolatos szabálytalansági eljárások lefolytatásáról és az RRF források felhasználásával kapcsolatos kifogások kezeléséről, g) ellátja az RRF terv végrehajtása során a nemzeti hatósági feladatokat.

125. § A helyreállítási terv végrehajtásáért felelős helyettes államtitkár közvetlenül irányítja d) az RRF Szabályozási és Ellenőrzési Főosztály vezetője tevékenységét.

126. § (1) A helyreállítási terv végrehajtásáért felelős helyettes államtitkár munkájának segítése és feladatainak ellátása érdekében titkárság működik.

(3) A Helyreállítási Terv Végrehajtásáért Felelős Helyettes Államtitkári Titkárságon belül osztályként működik az RRF Stratégiai, Tervezési és Nemzetközi Osztály és az RRF Szabálytalanságkezelési és Kifogáskezelési Osztály.

33. A Döntőbizottság megállapította, hogy 2022. 04. 22-i támogatói döntés értelmében a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja szerinti szervezet kezdeményezte a Döntőbizottság hivatalból való eljárását, és a közbeszerzés HEE támogatásból valósul meg.

34. A fentiek alapján a hivatalbóli kezdeményezőnek a kezdeményezést a jogsértés tudomásra jutásától számított hatvan napos szubjektív, illetve a Kbt. 152. § (2) bekezdés 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.

35. A Döntőbizottság a kezdeményező iratban foglaltak alapján megállapította, hogy az ajánlatkérő által a hivatalbóli kezdeményező részére a monitoring rendszerbe feltöltött iratok képernyőképe és a szabálytalansági gyanúbejelentő lap szerint az ellenőrzést lefolytató RFF Szabályozási és Ellenőrzési Főosztály tudomásszerzésének időpontja 2022. 06. 14., ez az a nap, melyen az ajánlatkérő a közbeszerzési iratokat ellenőrzésre feltöltötte az elektronikus rendszerbe a nemzeti hatóság, mint irányító hatóság részére.

A Döntőbizottság az ellenőrzés és a szabálytalanságkezelés során keletkezett iratokból megállapította, hogy az utóellenőrzési jelentésen és a szabálytalansági gyanúbejelentőben ugyanazon ellenőrző szervezet az ajánlatkérővel szemben ugyanazokat a jogsértéseket rögzítette, amelyek tekintetében a hivatalbóli kezdeményező a jelen kezdeményezéssel fordult a Döntőbizottsághoz.

36. A fentiek alapján a Döntőbizottság nem fogadta el a hivatalbóli kezdeményező által a szabálytalansági eljárás megindításának 2022. 09. 27. napját, mint a szubjektív határidő kezdő időpontját. Ugyanakkor nem fogadta el az ajánlatkérő által megjelölt 2022. 07.14., valamint 2022.07. 22. időpontokat sem.

A Kbt. 152. § (1) bekezdése g) pontja alapján ugyanis a Döntőbizottság hivatalból indított eljárását a közbeszerzéshez támogatást nyújtó, illetve a támogatás felhasználásában jogszabály alapján közreműködő szervezet jogosult kezdeményezni, ha a feladatköre ellátása során a közbeszerzésekről szóló törvénybe, illetve a közbeszerzésekről szóló törvény felhatalmazása alapján alkotott rendeletbe ütköző magatartás vagy mulasztás jut tudomásukra.

37. A támogatói döntést és később a támogatási szerződést a HEE keretén belül a Miniszterelnökség, mint nemzeti hatóság kötötte meg a támogató oldalán.

A 413/2021. (VII. 13.) Korm. rendelet, és azt hatályon kívül helyező 373/2022. (IX. 30.) Korm. rendelet fent idézett rendelkezései, és 1. mellékletei értelmében a HEE források tekintetében a nemzeti hatósági feladatokat a Miniszterelnökség látja el a közbeszerzési eljárások ellenőrzése és a szabálytalanságkezelés vonatkozásában egyaránt.

Az ME SZMSZ 1. melléklet 71. §-ának 21. pontja értelmében az európai uniós fejlesztésekért felelős államtitkár látja el a 413/2021. (VII. 13.) Korm. rendelet 5. és 6. §-ában a miniszter feladat- és hatáskörébe utalt feladatot.

A hivatalbóli kezdeményezést a nemzeti hatósági jogkörrel jogszabályban felruházott Miniszterelnökség, annak szervezeti egysége a Helyreállítási Terv Végrehajtásáért Felelős Helyettes Államtitkárság nyújtotta be.

A hivatalbóli kezdeményező nemzeti hatósági minőségében 2022. 06.14-én tudomást szerzett a kezdeményezésben vitatott jogsértésekről, a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja szerinti szervezetként ezért e napot kell tekinteni a jogsértésről történt tudomásra jutása időpontjának. Az ellenőrzést lefolytató szervezeti egység (RRF Szabályozási és Ellenőrzési Főosztály) tudomásszerzésének időpontja 2022. 06.14., azaz az a nap, amikor a Végső Kedvezményezett a dokumentumokat ellenőrzésre feltöltötte az elektronikus rendszerbe. A szabálytalansági eljárást lefolytató szervezeti egység (RRF Szabálytalanságkezelési és Kifogáskezelési Osztály) részére a gyanúbejelentő 2022. 09. 20. napján került megküldésre, ugyanezen helyettes államtitkárság RRF Szabályozási és Ellenőrzési Főosztályáról. A szabálytalansági eljárást a hivatalbóli kezdeményező 2022.09.27-én indította meg és jelezte, hogy az ajánlatkérői észrevételeket az RRF Szabálytalanságkezelési és Kifogáskezelési Osztály részére küldjék meg.

38. Tekintettel arra, hogy a hivatalbóli kezdeményező feladatkörére irányadó jogszabályok a nemzeti hatóságot ruházzák fel az ellenőrzési és szabálytalanságkezelési jogkörrel, a jogorvoslati határidő megtartottsága szempontjából nincs relevanciája a nemzeti hatóság belső munkaszervezetének, a nemzeti hatóság tudomásszerzését a kezdeményezésre jogosult szervezet szempontjából kell vizsgálni.

A hivatalbóli kezdeményezést a nemzeti hatóság szervezeti egysége az ME SZMSZ 124. § g), g) pontjai, 125. § (1) bekezdése, 126. § (1), (2) bekezdése alapján a Miniszterelnökség Helyreállítási Terv Végrehajtásáért Felelős Helyettes Államtitkárság nyújtotta be, a jogsértésről történt tudomásszerzés időpontja pedig a fentiek alapján a nemzeti hatóság

tekintetében – függetlenül attól, hogy mely szervezeti egysége észlelte a jogsértést – 2022. 06.14. napján megvalósult.

39. A hivatalbóli kezdeményezés tehát a 2022. 06.14-i tudomásszerzéshez képest 60 napon túl 2022. 11.11-én került benyújtásra, ezért az elkésett, az érdemi vizsgálatra eljárásjogi akadály miatt nem volt lehetőség.

40. A Döntőbizottság a hivatalbóli kezdeményezés 10. melléklete alapján megállapította, hogy a nemzeti hatóság ellenőrző szervezete előtt a hiánypótlási eljárás 2022. 08. 11. napján befejeződött, az utóellenőrzési jelentés kiállítására és ajánlatkérő részére történt megküldésére 2022.08.16-án került sor, amely időpontokat figyelembe véve is elkésettnek minősül a hivatalbóli kezdeményezés benyújtása. Megjegyzi a Döntőbizottság, hogy a hivatalbóli kezdeményezés benyújtását sem a Kbt., sem egyéb jogszabály, még a g) pontos kezdeményezők esetében sem köti a szabálytalansági eljárás megindításához, annak kizárólag a szubjektív határidő kezdő időpontjára vonatkozó vélelem szempontjából van jelentősége. Jelen esetben a hivatalbóli kezdeményezőnek jogsértés észlelése esetén, mint nemzeti hatóságnak és irányító hatóságnak a 413/2021. (VII. 13.) Korm. rendelet 52. § (3) bekezdése, valamint 76. § (2) bekezdése alapján közvetlenül is, minden további jogcselekmény nélkül lehetősége van közbeszerzési jogsértés gyanúja esetén kezdeményezni a Döntőbizottság eljárását, azaz nem kötelező szabálytalansági eljárás megindítása. A Korm. rendelet 74. §-a alapján a nemzeti hatóság vezetője az ott felsorolt esetekben szabálytalansági eljárás mellőzésével is állapíthat meg szabálytalanságot és határozhat meg jogkövetkezményt. A szabálytalansági gyanúról a szabálytalansági gyanúbejelentő III. pontja alapján a hivatalbóli kezdeményező 2022. 06.14. napján tudomást szerzett, amikor a közbeszerzési dokumentumokat ellenőrzésre az ajánlatkérő megküldte. Amennyiben szabálytalansági eljárás megindítása mellett dönt az irányító hatóság, akkor azt a Korm. rendelet 72. § (1) bekezdése alapján csak a támogatási szerződés megkötését követően indíthatja meg. Nincs azonban arra vonatkozó szabályozás, hogy a hivatalbóli kezdeményező, mint nemzeti hatóság és, mint irányító hatóság támogatást nyújtóként vagy a támogatás felhasználásában közreműködő szervezetként csak akkor kezdeményezhetne jogorvoslati eljárást, ha a támogatási szerződést megkötötte és azt követően szabálytalansági eljárást is indított. A Döntőbizottság álláspontja szerint a támogatói döntést (2022. 04. 22.) követően a hivatalbóli kezdeményező a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja alapján kezdeményezheti a feladatköre ellátása során tudomására jutott jogsértés tekintetében a Döntőbizottság hivatalbóli eljárását, ezért a szubjektív határidő kezdő időpontja a támogatási szerződés megkötését megelőző időpontra is eshet.

41. Az ajánlatkérő további eljárási kifogására a Döntőbizottság rögzíti, hogy a Kbt. 152. § (4) bekezdése alapján a Közbeszerzési Döntőbizottság hivatalból való eljárását kezdeményező iratban meg kell jelölni a 149. § (1) bekezdés a)-d) és g) pontjában szereplő adatokat és javaslatot lehet tenni az e) és f) pontjában foglaltakra. Ebből következően a hivatalbóli kezdeményezések esetén – eltérően a kérelemre induló eljárásoktól – a kezdeményezőnek nem kötelezettsége, csupán lehetősége indítványt tenni a Döntőbizottság döntésére. Ezért az ajánlatkérő erre irányuló eljárási kifogása nem foghatott helyt, a hivatalbóli kezdeményezés ezen okból történő visszautasításának nem volt helye.

42. 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.

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.

43. A Döntőbizottság a fentiekre figyelemmel a Kbt. 145. § (1) bekezdése alapján alkalmazandó Ákr. 46. § (1) bekezdés a) pontjára tekintettel, az Ákr. 47. § (1) bekezdés a) pontja alapján a jogorvoslati eljárást megszüntette.

44. A Döntőbizottság az eljárási költségek viseléséről az Ákr. 125. § (1) bekezdése alapján rendelkezett.

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

46. 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, 2023. február 17.

Pulainé Dr. Horváth Hajnalka sk.
közbeszerzési biztos
az eljáró tanács elnöke

Gulyás Richárd sk.
közbeszerzési biztos

Dr. Peleskey Viktória sk.
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Tóth Zoltánné
titkárságvezető

Kapják:

1. Kezdeményező képviselője (kizárólag elektronikus úton)
2. Ajánlatkérő képviselője (kizárólag elektronikus úton)