



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

Az ügy iktatószáma: D.382/15/2021.

A tanács tagjai: Dr. Horváth Éva közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Gulyás Richárd közbeszerzési biztos, Dr. Kenessey Réka közbeszerzési biztos

A kezdeményező: Pénzügyminisztérium, mint a Gazdaságfejlesztési Programok Végrehajtásáért Felelős Helyettes Államtitkárság
(Budapest, József nádor tér 2-4.)

A kezdeményező képviselője: Hágen Andrea felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó

Az ajánlatkérő: Vas Megyei Kormányhivatal
(Szombathely, Berzsényi Dániel tér 1.)

Az ajánlatkérő képviselője: Galinkó Márta felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó

A beszerzés tárgya, értéke: „Könyvvizsgálói szolgáltatás beszerzése GINOP-5.2.1”, 4.783.333.-Ft.

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 költségeiket a felek maguk viselik.

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. Egyrészről a Nemzetgazdasági Minisztérium, mint támogató, másrészről a Nemzetgazdasági Minisztérium, mint kedvezményezett és konzorciumvezető között 2016. március 29-én támogatási szerződés jött létre GINOP-5.2.1-14-2015-00001 azonosítószámon.

A támogatási szerződés tárgya az Ifjúsági Garancia című és GINOP-5.2.1-14-2015-00001 azonosítószámú projekt.

A támogatási szerződés 2.2. pontja szerint a szerződés tárgya a projekt elszámolható költségeinek az Ifjúsági Foglalkoztatási Kezdeményezés forrásaiból a jogosult régiókban, az Európai Szociális Alapból és hazai központi költségvetési előirányzatból vissza nem térítendő támogatás formájában történő finanszírozása.

A támogatási szerződés 2.2. pontja rögzítette a projekt helyszíneit.

A támogatási szerződés 3.3.1. pontja szerint a projekt fizikai befejezésének tervezett napja 2017.12.31.

A támogatási szerződés 4.1. pontja szerint a projekt összköltsége 36.000.000.000.-Ft.

A támogatási szerződés 6 alkalommal módosításra került.

2. Az ajánlatkérő 2020. november 2-án adta fel az eljárás hirdetményét, mely 2020. november 3-án jelent meg a KÉ-2020/213. számú Közbeszerzési Értesítőben KÉ-19532/2020. számon, mellyel a Kbt. Harmadik Rész 112. § (1) bekezdés b) pontja szerinti nyílt közbeszerzési eljárást indított.

3. A közbeszerzési eljárás azonosító száma az EKR-ben: EKR000913562020.

4. A felhívás releváns feltételei:

II.1.3) A szerződés típusa: Szolgáltatásmegrendelés.

II.1.4) A közbeszerzés ismertetése:

„A projekt könyvvizsgálata keretében ellátandó feladatok.

A könyvvizsgálat célja.

Az Ajánlattevő véleményt alkosson a Projekt keretén belül rendelkezésre bocsátott forrás elszámolásának megbízhatóságáról, valóságáról és a törvényes előírásokkal való összhangjáról, továbbá véleményt adjon a Projekttel kapcsolatos gazdálkodásról és működtetésének rendjéről. A könyvvizsgálati feladatok ellátása a program adatszolgáltatásainak könyvvizsgálata, a program adatszolgáltatásainak minősítése könyvvizsgálati záradék kibocsátásával a Magyar Könyvvizsgálói Kamaráról, a könyvvizsgálói tevékenységről, valamint a könyvvizsgálói közfelügyeletről szóló módosított 2007. évi LXXV. törvény alapján, a számvitelről szóló 2000. évi C. törvény, az államháztartásról szóló 2011. évi CXCV. törvény (Áht.), az államháztartásról szóló törvény végrehajtásáról szóló 368/2011. (XII. 31.) Korm. rendelet, a 2014-2020 programozási időszakban az egyes európai uniós alapokból származó támogatások felhasználásának rendjéről szóló 272/2014. (XI. 5.) Korm.rendelet, valamint a kapcsolódó hatályos jogszabályok figyelembevételével.

A program zárását követően auditori zárójelentést kell készíteni.

A könyvvizsgálat tartalma

Biztosítani kell a program szabályszerű elszámolásának ellenőrzéssel való lefedettségét.

Az elszámolásokat felül kell vizsgálni, azokat minősíteni szükséges.

A könyvvizsgálat időtartama

Az évközi folyamatos és záró könyvvizsgálatra a szerződéskötés időpontjától – 2023. február 28. közötti időszakban kerül sor.

A végső, záró audit határideje: 2023. február 28.

Amennyiben a projekt lezárásának időpontja a Támogatási Szerződés esetleges módosításával ezen időpont utáni időszakra esik, a szerződés addig az időpontig meghosszabbításra kerül.

A feladatvégzés módja, dokumentálása

A könyvvizsgálatot a rendelkezésre bocsátott dokumentumok felülvizsgálata alapján,

valamint a helyszínen az alapvető könyvvizsgálati technikák lefolytatásával kell elvégezni az Ajánlatkérő és az Ajánlattevő telephelyein.

Az Ajánlatkérő biztosítja a könyvvizsgálathoz

- a helyet: 9700 Szombathely, Vörösmarty u. 9. szám alatt, egy időben maximum 3 fő számára, valamint

- a digitalizálás lehetőségét.

- Ajánlatkérő nem írja elő kizárólag helyszíni vizsgálat keretében történő könyvvizsgálatot, de a könyvvizsgálathoz szükséges valamennyi előkészítő és kiegészítő feladatot, különösen, de nem kizárólagosan a dokumentálást, szkennelést, elektronikus adatrögzítést, elektronikus levelezést Ajánlattevőnek kell végeznie, ahhoz kapacitást Ajánlatkérő nem tud biztosítani. A könyvvizsgálathoz szükséges valamennyi dokumentumot Ajánlatkérő Ajánlattevő kérésének megfelelően a helyszínen Ajánlattevő vagy meghatalmazott képviselőjének rendelkezésére bocsátja.

Ajánlattevőt a megismert adatokkal kapcsolatban titoktartási kötelezettség terheli.

Ajánlattevő köteles

- a feladatot legjobb tudása szerint elvégezni, és

- az Ajánlatkérőt tájékoztatni azokról a hiányosságokról, amelyek a könyvvizsgálói jelentés elkészítéséig kijavíthatóak, módosíthatóak,

- ellenőrzés közben is visszaszolgáltatni azokat a dokumentációkat, amelyek a Ajánlatkérő részére a további ügymenet érdekében szükségesek.

Ajánlatkérő a Kbt. 65. § (10) bekezdése alapján előírja, hogy a könyvvizsgálói feladatokat maga az Ajánlattevő végezze el.

A könyvvizsgálat elvégzésének ütemezése:

A könyvvizsgálói jelentések/záradékok kiadásának határideje:

1. 2015. január 01. – 2015. december 31. közötti időszak könyvvizsgálata, határidő: legkésőbb szerződéskötéstől számított 6 hónap.

2. 2016. január 01. – 2016. december 31. közötti időszak könyvvizsgálata, határidő: legkésőbb szerződéskötéstől számított 6 hónap

3. 2017. január 01. – 2017. december 31. közötti időszak könyvvizsgálata, határidő: legkésőbb szerződéskötéstől számított 10 hónap.

4. 2018. január 01. – 2018. december 31. közötti időszak könyvvizsgálata, határidő: legkésőbb szerződéskötéstől számított 10 hónap.

5. 2019. január 01. – 2019. december 31. közötti időszak könyvvizsgálata, határidő: legkésőbb szerződéskötéstől számított 12 hónap.

6. 2020. január 01. – 2020. december 31. közötti időszak könyvvizsgálata, határidő: legkésőbb szerződéskötéstől számított 14 hónap.

7. 2021. január 01. – 2021. december 31. közötti időszak könyvvizsgálata, határidő: legkésőbb szerződéskötéstől számított 16 hónap, de legkésőbb 2022. december 31.

8. 2022. január 01. – 2022. december 31. közötti időszak könyvvizsgálata, határidő:

2023. február 28-ig.

9. Az auditori zárójelentést legkésőbb a záró kifizetési igénylés, valamint annak mellékletét képező záró beszámoló benyújtási határidejének függvényében, 2023. február 28-ig.”

A II.1.6) pont szerint a részajánlat tételre nem volt lehetőség.

II.2.5) Értékelési szempontok

Minőségi szempont

2. A szerződés teljesítésében részt vevő könyvvizsgáló többlet tapasztalata (uniós pályázati program ellenőrzésére vonatkozó referenciák száma /db/) minimum 0 uniós projekt –

maximum 10 uniós projekt. Súlyszám: 20.

3. A felhívás M/2. alkalmassági követelményre bemutatott szakember költségvetési szervek könyvvizsgálatára vonatkozó, alkalmasságon felüli többlet szakmai tapasztalata (hónapokban 19 - 36 hónap). Súlyszám: 10.

Költség szempont –

Ár szempont

1. Ajánlati ár (nettó Ft). Súlyszám: 70.

II.2.7) A szerződés időtartama.

Kezdés: 2020.12.15. Befejezés: 2023.02.28.

A szerződés meghosszabbítható igen.

A meghosszabbítás leírása: Amennyiben a projekt lezárásának időpontja a Támogatási Szerződés esetleges módosításával ezen időpont utáni időszakra esik, a szerződés addig az időpontig meghosszabbításra kerül.

II.2.12) Európai uniós alapokra vonatkozó információk. Projekt száma: GINOP-5.2.1-14-2015-00001 Ifjúsági Garancia.

III.1.3) Műszaki, illetve szakmai alkalmasság.

„Az igazolási módok felsorolása és rövid leírása.

Ajánlattevőnek ajánlatában a Kbt. 114. § (2) bekezdésében foglaltaknak megfelelően a Kbt. 67. § (1) bekezdése szerinti nyilatkozat benyújtásával kell előzetesen igazolnia, hogy megfelel a Kbt. 65. §-a alapján az ajánlatkérő által meghatározott alkalmassági követelményeknek.

AK Kbt. 69. § (4)-(6) bekezdése szerinti felhívására AT-nek be kell nyújtania:

M/1)

a 321/2015. (X. 30.) Korm. rendelet 21. § (3) bekezdés a) pontja alapján és a 23. §-a szerint az eljárást megindító felhívás feladásától visszafelé számított 72 hónapban szerződésszerűen teljesített, a felhívás III.1.3. pont alkalmasság minimumkövetelményei rovatában előírt követelményeknek megfelelő, legjelentősebb közbeszerzés tárgyára vonatkozó, - könyvvizsgálói szolgáltatás - vonatkozó szolgáltatásainak ismertetését.

- a szerződést kötő másik fél megnevezését,

- a szolgáltatás tárgyát

- a teljesítés helyét

- a teljesítés idejét (év/hó/nap-tól év/ hó/napig pontossággal)

- európai uniós forrásból megvalósuló projekt(ek) esetében a projekt(ek) kódszámát és megnevezését

- európai uniós forrásból megvalósuló projekt(ek) esetében a projekt(ek) elszámolható összköltségét (HUF)

- és nyilatkozatot arról, hogy a teljesítés az előírásoknak és a szerződésnek megfelelően történt-e,

- ha a teljesítést nem önállóan végezte, annak feltüntetése, hogy a referenciát bemutató szervezet a teljesítésben milyen mennyiséggel és értékkel vett részt.

„Alkalmatlan az ajánlattevő

M1) ha nem rendelkezik az eljárást megindító felhívás feladásától visszafelé számított 6 évben (azaz visszafelé számított 72 hónapban) összesen legalább az alábbi referencia munkával/munkákkal:

Az eljárást megindító felhívás feladását megelőző 72 hónapon belül olyan, a közbeszerzés tárgyával azonos, könyvvizsgálói feladatok ellátására vonatkozó, legalább 1 db,

magyarországi teljesítésű, nemzeti standard szerinti, minimum 500.000.000 HUF összköltségvetésű Európai Unió projekt tekintetében végzett, befejezett, szerződészerűen teljesített referenciával.”

5. Az ajánlatkérő közbeszerzési dokumentációt is készített, mely tartalmazta az eljárást megindító felhívást, a műszaki leírást, az általános információkat, a szerződéstervezetet, és a nyilatkozatmintákat.

6. A műszaki leírás – többek között – a következő előírásokat rögzítette:

„III. MŰSZAKI LEÍRÁS

Szerződés tárgya

A Gazdaságfejlesztési és Innovációs Operatív Program keretében a Vas Megyei Kormányhivatal által megvalósított GINOP-5.2.1-14-2015-00001 azonosító számú Ifjúsági Garancia elnevezésű program (továbbiakban: Projekt) könyvvizsgálata, a támogatási szerződésben foglaltaknak és a vonatkozó jogszabályi előírásoknak megfelelően, az ütemezésben meghatározott időszakokra közbenső könyvvizsgálói jelentés/záradék kiállítása, majd a projekt zárását követően auditori zárójelentés elkészítése, megbízási szerződés keretében.

A program bemutatása, célja

A fiatalok munkanélküliségének csökkentése jelenleg az Európai Unió egyik leghangsúlyosabb célkitűzése. A magyar kormány az Európai Unióval kötött Partnerségi Megállapodásban célul tűzte ki a fiatalok foglalkoztatásának növelését. A cél az, hogy a 15-25 év közötti nem foglalkoztatott, nem tanuló fiatalok minél rövidebb időt töltsenek munkanélküliségben és személyre szabott segítséget kapjanak a munkaerőpiaci helyzetük javításához. Ennek érdekében jött létre az Ifjúsági Garancia Rendszer, melynek keretében működik a GINOP-5.2.1-14-2015-00001 Ifjúsági Garancia kiemelt projekt. A GINOP-5.2.1-14 projekt szerepe, hogy a projektbe vont fiatalok számára a foglalkoztatási szerv eszköztárába tartozó támogatásokat — kiegészítő szolgáltatásokkal — szakmailag és pénzügyileg biztosítsa. Cél, hogy a projekt segítségével javuljon a résztvevő fiatalok munkaerőpiaci helyzete, s mihamarabb megvalósulhasson a támogatás nélküli munkaerőpiaci integrációjuk.

A program keretében az alábbi programelemek segítségével támogatjuk az álláskeresőket:

- a programba bevont ügyfelek részére nyújtott humán és mentori szolgáltatások,
- képzéseken való részvétel tanfolyami díja, a képzésekhez kapcsolódó keresetpótló juttatás és utazási költség, valamint képzés alkalmassági vizsgálat díja,
- munkáltatók részére adható bérjellegű támogatások (bér- és bérköltség-támogatás),
- vállalkozóvá válás támogatása,
- lakhatási támogatás.

A program az Innovációs és Technológiai Minisztérium, mint konzorciumvezető irányításával megyei programterveken keresztül, az Európai Unió támogatásával, az Európai Szociális Alap társfinanszírozásával valósul meg.

A program megvalósításának időtartama: 2015. január 01. – 2022. december 31.

A program jelenleg elszámolható összköltsége Vas megyében: 2.511.926.167,- Ft.

Könyvvizsgálattal érintett időszak: 2015. január 01. – 2023. február 28.

A projekt könyvvizsgálata keretében ellátandó feladatok

A könyvvizsgálat célja

Az Ajánlattevő véleményt alkosson a Projekt keretén belül rendelkezésre bocsátott forrás elszámolásának megbízhatóságáról, valóságáról és a törvényes előírásokkal való összhangjáról, továbbá véleményt adjon a Projekttel kapcsolatos gazdálkodásról és működtetésének rendjéről. A könyvvizsgálati feladatok ellátása a program adatszolgáltatásainak könyvvizsgálata, a program adatszolgáltatásainak minősítése könyvvizsgálati záradék kibocsátásával a Magyar Könyvvizsgálói Kamaráról, a könyvvizsgálói tevékenységről, valamint a könyvvizsgálói közfelügyeletről szóló módosított 2007. évi LXXV. törvény alapján, a számvitelről szóló 2000. évi C. törvény, az államháztartásról szóló 2011. évi CXCV. törvény (Áht.), az államháztartásról szóló törvény végrehajtásáról szóló 368/2011. (XII. 31.) Korm. rendelet, a 2014-2020 programozási időszakban az egyes európai uniós alapokból származó támogatások felhasználásának rendjéről szóló 272/2014. (XI. 5.) Korm.rendelet, valamint a kapcsolódó hatályos jogszabályok figyelembevételével.”

7. Az ajánlattételi határidőre 5 ajánlat érkezett.

8. Az ajánlatkérő 2021. január 25-én elkészítette és megküldte az írásbeli összegezést, mely szerint a bírálat során 2 érvényes ajánlatot állapított meg, a nyertes ajánlattevő a MOORE Stephens K-E-S Audit Könyvvizsgáló, Könyvvezető és Adószakértő Kft. lett.

9. Az ajánlatkérő és a MOORE Stephens K-E-S Audit Könyvvizsgáló, Könyvvezető és Adószakértő Kft. 2021. február 16-án kötötték meg a közbeszerzési szerződést 4.715.000.-Ft értékben.

10. Az ajánlatkérő 2021. január 27-én a kozbesz.fair.gov.hu oldalra feltöltötte az eljárás dokumentumait, különös tekintettel az ajánlati felhívásra és közbeszerzési dokumentációra.

A hivatalbóli kezdeményezés

11. A hivatalbóli kezdeményező 2021. augusztus 25-én nyújtotta be a hivatalbóli kezdeményezését a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja alapján az ajánlatkérő tárgyi közbeszerzési eljárása ellen. A kezdeményező 2021. augusztus 30-án hiánypótlást terjesztett elő.

12. A jogorvoslati eljárás 2021. augusztus 31-én indult meg.

13. A kezdeményezői jogosultsága körében előadta, hogy a közbeszerzés a GINOP-5.2.1-14-2015-00001 azonosító számú, uniós és hazai forrásból finanszírozott projektet érinti. 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) 3. számú melléklete alapján a Gazdaságfejlesztési és Innovációs Operatív Programok tekintetében a Kormánynak az

európai uniós források felhasználásával kapcsolatos irányító hatósági feladatok ellátására kijelölt tagja a pénzügyminiszter, ezért jelen ügyben az általa vezetett Pénzügyminisztérium jogosult eljárni. A Pénzügyminisztérium a Kbt. 152. § (1) bekezdésének g) pontja szerinti szervezetnek minősül.

14. A jogsértő esemény megtörténtének/a kezdeményező arról való tudomásszerzésének időpontja:

- jogsértés dátuma: 2020. november 2. (ajánlattételi felhívás 19532/2020. iktatószám alatti közzétételének napja);
- tudomásszerzés dátuma: 2021. augusztus 18. (a szabálytalansági eljárás megindításának dátuma).

15. Előadta, hogy az ajánlatkérő 2021/01/00555/SZ azonosító számon, 2021. január 27. napján rögzítette fel ellenőrzés céljából a „Könyvvizsgálói szolgáltatás beszerzése GINOP-5.2.1” tárgyú közbeszerzési eljárás dokumentumait.

A 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 97. § (1) bekezdése alapján, tekintettel a közbeszerzési eljárás 4.783.333 Ft összegű becsült értékére, a közbeszerzési eljárás ellenőrzésére az Irányító hatóság volt jogosult. Az IH az utóellenőrzés során az alábbiakat állapította meg a tárgyi közbeszerzési eljárással kapcsolatban.

Az ajánlatkérő az ajánlattételi felhívás II.2.4) pontjában határozta meg a közbeszerzési eljárás tárgyával szembeni elvárásait.

Az ajánlattételi felhívás III.1.3) M1. pontjában rögzített műszaki-szakmai alkalmassági minimumkövetelménnyel kapcsolatban kifejtette, hogy a Kbt. 65. § (3) és (5) bekezdései alapján az alkalmassági követelményeket az ajánlatkérő köteles - az esélyegyenlőségre, az egyenlő elbánásra, valamint a verseny tisztaságára vonatkozó alapelvekre figyelemmel - a közbeszerzés tárgyára korlátozni, és azokat a közbeszerzés becsült értékre is tekintettel legfeljebb a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges feltételek mértékéig előírni.

Mint arra a Fővárosi Bíróság 19.K.31.280/2008/8. sz. ítélete is utal, az „alkalmassági követelmények meghatározása során, nem elegendő, hogy annak alapján, akár több ajánlattevő is tudjon ajánlatot benyújtani, hanem akként kell megállapítani a feltételt, hogy az a szerződés teljesítésére képes ajánlattevők számára biztosítsa az ajánlattétel lehetőségét”.

Továbbá a Fővárosi Bíróság 25.K.30.454/2008/8. sz. ítélete is megfogalmazza, hogy a „szerződés teljesítéséhez ténylegesen nem szükséges, túlzott előírásokat az ajánlatkérő nem adhat, biztosítania kell mindazok számára a versenyen indulás lehetőségét, akik ténylegesen képesek a szerződéses kötelezettségek teljesítésére.”

E kritériumoknak való megfelelés megállapítása érdekében az Irányító hatóság 2021. július 22. napján hiánypótlás keretében indokolás benyújtására hívta fel az ajánlatkérőt.

Az ajánlatkérő nyilatkozatában előadta, hogy a közbeszerzési eljárás tárgya Európai Unió forrásból finanszírozott projekt ellenőrzése, ezért valamennyi, az Irányító hatóság által vitatott alkalmassági követelmény meghatározása a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendeletben foglaltak alapján történt, valamint a Támogatási Szerződés 2.2. pontja szerint a „Kedvezményezett a szerződés aláírásával kötelezi magát arra, hogy a Projektet a

vonatkozó jogszabályoknak megfelelően, kellő alapossággal, hatékonysággal és gondossággal valósítja meg.”

Az Irányító hatóság álláspontja szerint az ajánlatkérő által hivatkozott üzleti gondosság határai kizárólag odáig terjedhetnek, amíg az alkalmassági feltételek a Kbt. alapelveivel még összhangban állnak.

Az ajánlatkérők a gazdasági szereplőkkel szemben önkényesen nem támaszthatnak olyan alkalmassági követelményeket, melyek a verseny tisztaságát vagy az esélyegyenlőséget sértik, az alkalmassági követelményeket legfeljebb a szerződés teljesítéséhez ténylegesen szükséges feltételek mértékéig lehet előírni.

Az ajánlatkérő hivatkozott továbbá arra, hogy az ajánlati felhívás közzétételére a 44/2015. (XI.2.) MvM rendeletben foglaltak szerint, a Közbeszerzési Hatóság előzetes ellenőrzését követően került sor, és a Hatóság az ellenőrzés során az érintett alkalmassági előírással szemben nem támasztott kifogást.

Az Irányító hatóság ellenőrzése során vizsgálta, hogy a közbeszerzés tárgyát képező beszerzésre vonatkozóan történt-e bármilyen olyan speciális előírás a pályázati dokumentumokban (<https://www.palyazat.gov.hu/doc/4394>), amely a könyvvizsgálat tekintetében szigorúbb feltételeket támasztana.

A GINOP-5.2.1-14-2015-00001 számú pályázati Felhívás 3.1.2.1 i) pontja a könyvvizsgálói feladattal összefüggésben az alábbiakat rögzíti:

„3.1.2.1 Kötelezően megvalósítandó, önállóan nem támogatható tevékenységek:

i) Könyvvizsgálat:

ia) legalább évenkénti egy könyvvizsgálat;

ib) projekt végi (záró) könyvvizsgálat.”

A fentiek alapján megállapítható, hogy a GINOP-5.2.1-14-2015-00001 számú Pályázati Felhívás, az Általános Útmutató, az Általános Szerződési Feltételek, továbbá a Kedvezményezettnek az Irányító hatósággal kötött Támogatási Szerződése, illetve a Konzorciumi megállapodás nem tartalmaz speciális előírást a könyvvizsgálattal kapcsolatban. Az ajánlatkérőnek tehát a Támogatási Szerződés, illetve az ahhoz kapcsolódó dokumentumok alapján kizárólag a magyar jogszabályok szerinti könyvvizsgálati standardoknak kellett megfelelnie.

Megvizsgálva az ajánlatkérő által hivatkozott jogszabályi rendelkezéseket, valamint a Pályázati Felhívást, megállapítható, hogy azok nem tartalmaznak olyan előírásokat, amelyek az egyéb könyvvizsgálati tevékenységhez viszonyítottan speciális ismereteket igényelnének.

A Közbeszerzések Tanácsának az alkalmassági feltételek előírásával kapcsolatos szabályokról szóló útmutatója (2016.12.21., KÉ. 2019. évi 147. szám) is utal arra, hogy az audittapasztalatokra figyelemmel kerülendő az EU forrásból támogatott teljesítésre vonatkozó referencia megkövetelése, ha nem mutatható ki egy speciális körülmény, amely alapján csak és kizárólag ezen referenciák bemutatása igazolhatja a gazdasági szereplők alkalmasságát az adott szerződés teljesítésére.

A jelen közbeszerzési eljárás tárgyaként meghatározott szolgáltatás esetében nem áll fenn olyan speciális feltétel, illetve többletkövetelmény, amely azt igazolná, hogy csak és kizárólag a magyarországi teljesítésű, 500.000.000.-Ft-os Európai Unió projekt referencia bemutatása támaszthatja alá a gazdasági szereplők alkalmasságát az adott szerződés teljesítésére. Az Európai Unió forrásból megvalósuló teljesítésre vonatkozó referencia előírásával ajánlatkérő tehát indokolatlanul korlátozta a gazdasági szereplők közötti versenyt.

Az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 65. § (3) bekezdésében foglaltakat.

16. A kezdeményező a hiánypótlásában előadta, hogy a jogorvoslati eljárás tárgyát képező ellenőrzést, mint a közbeszerzéshez támogatást nyújtó szervezet, azaz mint Irányító hatóság folytatta le, tekintettel a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 97. § (1) bekezdésében foglaltakra, és figyelemmel a közbeszerzési eljárás 4.783.333.-Ft összegű becsült értékére, és 20.277.415.-Ft összegű egybeszámított becsült értékére.

Csatolta a GINOP-5.2.1-14-2015-00001 azonosítószámú pályázathoz, a Vas Megyei Kormányhivatal konzorciumi tag ügyében kezdeményezett szabálytalansági eljáráshoz kapcsolódó „Szabálytalansági gyanúbejelentő adatlapot”, amely igazolja a GFP Pályázati Közbeszerzési Osztály I. gyanúbejelentését a GFP Szabályossági Főosztály felé.

Csatolta a „Szabálytalansági gyanú felterjesztése” dokumentumot, amely igazolja a szabálytalansági eljárás megindításának elrendelését és a jogorvoslati eljárás idejére történő felfüggesztését.

Csatolta az Innovációs és Technológiai Minisztérium, mint konzorciumvezetőnek címzett tájékoztatást a szabálytalansági eljárás megindításáról és egyidejű felfüggesztéséről.

Csatolta a képernyőképet az EUPR rendszerben kezdeményezett, a szabálytalansági eljárás megindítását igazoló rögzítésről.

Figyelemmel a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 161. § (2) bekezdésére, a szabálytalansági eljárás a jogorvoslati eljárás idejére felfüggesztésre került.

A jogsértésről történt tudomásra jutásának időpontja körében közölte, hogy az Irányító hatóság csak a hiánypótlás benyújtását követően (2021. július 29.) került abba helyzetbe, hogy az ajánlati felhívásban és a dokumentációban szereplő információk alapján észlelhette a jogsértést.

A 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 1. számú mellékletében foglalt Egységes Működési Kézikönyv XIX. Fejezete tartalmazza az Európai Unió támogatásból finanszírozott közbeszerzési eljárások ellenőrzésének sajátos szabályait, melynek alapján az ajánlatkérőnek többek között az alábbi információkat kell megadnia az ellenőrzés során:

373.3. Az irányító hatóságnak, illetve a közbeszerzésekért felelős miniszternek a közbeszerzési eljárás dokumentációja megküldésével egyidejűleg különösen a következő információkat kell bekérnie a támogatást igénylőtől, illetve a kedvezményezettől a monitoring és információs rendszeren keresztül:

- e) az adott közbeszerzési eljárásnak a Kbt. 19. § (3) bekezdésének alkalmazása nélkül számított becsült értéke, az eljárás Kbt. 19. § (3) bekezdésének alkalmazásával számított becsült értéke,
- f) a beszerzés tárgya (építési beruházás, építési koncesszió, árubeszerzés, szolgáltatás megrendelése, szolgáltatási koncesszió),
- g) a szerződéshez rendelt elnevezés,
- h) a Kbt. 19. § (2)-(3) bekezdésében foglalt kötelezettség vizsgálatáról szóló dokumentumok,
- i) egyéb, a szabályosság elbírálásához szükséges dokumentumok (pl. megjelent hirdetések, kizárólagos jogokra történő hivatkozás esetén a kizárólagos jogot alapító szerződések vagy egyéb dokumentumok, hirdetés közzététele nélkül induló eljárások esetén a Közbeszerzési Hatóság részére küldendő vagy küldött levél tervezete, a részajánlat-tételi lehetőség biztosításának vizsgálatára vonatkozó dokumentum, közbeszerzési szabályzat, közbeszerzési terv, utólagos ellenőrzés esetén aláírt szerződés(ek), a jogorvoslati eljárás, illetve előzetes vitarendezés dokumentumai),
- j) iratjegyzék,
- k) adott esetben a kapcsolódó közbeszerzési eljárás monitoring és információs rendszer azonosítójának megjelölése.

373.6. Az irányító hatóság a 373.3. pontban példálózó jelleggel felsorolt dokumentumokon kívül további dokumentumok benyújtását is előírhatja.

Az ajánlatkérő a dokumentumokat nem a 272/2014. (XI.05.) Korm. rendelet fent hivatkozott rendelkezéseinek megfelelően töltötte fel, így 2021. július 22. napján hiánypótlás került kiírásra. A hiánypótlás keretében többek között a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 1. számú mellékletében foglalt Egységes Működési Kézikönyv 373.3.i.) pontja szerint az egyéb, a szabályosság elbírálásához szükséges egyéb dokumentum keretében az alkalmassági feltételek jogszerű előírásával kapcsolatos indokolás benyújtására került felszólításra.

A 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendeletben meghatározott valamennyi dokumentum megküldése továbbá azért is bír jelentőséggel, mert a hiánypótlások teljes körű teljesítéséig a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 96. § (4) bekezdése alapján az Irányító hatóságnak lehetősége van az ellenőrzés lezárására, továbbá a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 98. § (4) bekezdése alapján a határidők számítása is az utóellenőrzéshez szükséges összes dokumentum kézhezvételét követően kezdődik.

Hivatalbóli kezdeményező a Kbt. 152. § (2a) pontjában foglaltak alapján állapította meg a tudomásszerzés időpontját.

A Kbt. 2. § (7) bekezdése szerint kötelezően alkalmazandó a Kbt. 152. § (2a) bekezdése. A Kbt. 152. § (2a) bekezdése egyértelműen meghatározza, hogy a hivatalbóli kezdeményezőnek mely időpontot kell a tudomásszerzés időpontjának tekinteni.

17. A hivatalbóli kezdeményező a 2021. szeptember 21-i nyilatkozatában nem fogadta el a tudomásszerzés időpontjaként 2021. január 27. napját.

Előadta, hogy a közbeszerzési eljárás dokumentumainak az elektronikus pályázatkezelő felületre történő feltöltése nem tekinthető automatikusan az irányító hatóság, így hivatalbóli kezdeményező tudomásszerzésének, ezt semmilyen jogszabály nem támasztja alá. Habár az intézményrendszer maximálisan próbál odafigyelni a határidők betartására,

az ellenőrzési feladatok nagy darabszáma és komplexitása, valamint a vélelmezett jogsértések megalapozottságának alátámasztása jelentős idő és energiárfordítást igényel. A hivatalbóli kezdeményező éves szinten 2.800-3.000 db közbeszerzési ellenőrzést végez, amelyből átlagosan napi 180-200 db ellenőrzés van folyamatban. Az érintett időszakban a napi folyamatban lévő ellenőrzés meghaladta a 300 darabot. Tekintettel a megindított közbeszerzési ellenőrzések nagy mennyiségére, vizsgálatukra elsődlegesen beérkezésük sorrendjében kerül sor. A fentiek alátámasztására csatolta a 2021. január 25. napján és 2021. február 01. napján folyamatban lévő ellenőrzési feladatok listáját. (A hivatalbóli kezdeményező a közbeszerzési eljárások ellenőrzésére 2020. december 18-ig az EMIR rendszert használta, majd ezt követően az EUPR rendszert. Amennyiben a közbeszerzési eljárást az EKR rendszerben bonyolították, akkor a dokumentumok az EKR rendszerből töltődnek át az EUPR rendszerbe.) Jelen ügyben is ezért kezdődött meg az ellenőrzés egy későbbi időpontban (2021. július 22.), azaz a hiánypótlás kiírásával. Megjegyezte, hogy a közbeszerzési jogsértés megállapítására csak a dokumentumok ellenőrzését követően kerülhet sor.

A hivatalbóli kezdeményező a jelen ügy tárgyát képező közbeszerzési eljárás ellenőrzését a hiánypótlás kiírásával kezdte meg, a beérkezett dokumentumokat beérkezésük időpontjában, illetve a hiánypótlás kiírása előtt nem vizsgálta, így tudomásszerzése sem kelteztethető a dokumentumok feltöltésének dátumában. A hivatalbóli kezdeményező az ellenőrzés megkezdését követően határidőben kezdeményezte a jogorvoslati eljárást, figyelemmel a Kbt. 152. § (2a) bekezdéséhez fűzött miniszteri indokolásban foglaltakra, melynek lényege abban áll, hogy ne maradjon feltáratlan közbeszerzési jogsértés, és egy hosszabb ellenőrzés esetén is lehetőség nyíljon az érdemi jogorvoslati kérelem elbírálására. A Kbt. 152. § (2a) bekezdése szerinti tudomásszerzési időpont nem egyezik meg automatikusan a hivatalbóli kezdeményező által indított szabálytalansági eljárás napjával, amely időpont szükségszerűen későbbi, mint a saját észlelés napja, hiszen a szabálytalansági eljárás megindítása külön formalizált hatósági aktust igényel, amely csak az észlelést követően bocsátható ki. Fentiekre tekintettel az ellenőrzés megkezdésétől a jogorvoslati eljárás megindításáig eltelt idő a jelen ügy tekintetében nem lépte túl a Kbt. 152. § (2) és (2a) bekezdésében meghatározott 60 napos határidőt.

Észrevételezte, hogy a könyvvizsgálat vonatkozásában – az egyéb könyvvizsgálati tevékenységhez viszonyítva – sem a 272/2014. Korm. rendelet, sem a Pénzügyi elszámolásról szóló tájékoztató, sem a Pályázati Felhívás, sem az Útmutatók nem tartalmaznak olyan többletkövetelményt, többletelőírást, amely indokolná az uniós projektre vonatkozó referencia előírását alkalmassági feltételként.

18. A hivatalbóli kezdeményező a 2021. október 6-i nyilatkozatában fenntartotta, hogy a GINOP-5.2.1 pályázati konstrukcióhoz kapcsolódó pályázati előírások, illetve jogszabályi környezet nem rögzít speciális elvárást a könyvvizsgálói tevékenység ellátása tekintetében. Ajánlatkérő az általa hivatkozott dokumentumok egyikében sem jelölt meg olyan konkrétumot, amely alátámasztaná a könyvvizsgáló alkalmazására vonatkozó speciális előírást. Hivatkozott a Döntőbizottság D.233/13/2021. számú határozatának 45. pontjára.

Az ajánlatkérő észrevétele

19. Az ajánlatkérő észrevételében elkészttség miatt az eljárás megszüntetését, érdemben a jogsértés hiányának a megállapítását kérte, a következő indokok alapján.

20. Az érintett közbeszerzési eljárás becsült értékére tekintettel a 272/2014. (XI. 5.) Korm.rendelet 97. § (1) bekezdés, valamint 98. § (4) bekezdés alapján nem folyamatba épített ellenőrzés, hanem utóellenőrzés szabályai szerint csatolta a közbeszerzési eljárás során keletkezett összes dokumentumot és a Kbt. 27. § (1)-(2) bekezdése szerinti közbeszerzési szabályzatot.

A szerződés a Kbt. 131. § (6) bekezdése szerint 2021.02.16-án megkötésre került.

21. Az ajánlatkérő a 2021. szeptember 6-i észrevételében vitatta, hogy a tárgyi jogorvoslati eljárás tárgyát képező eljárással kapcsolatban a kezdeményezőnek a 272/2014. (XI. 5.) Korm.rendelet 97. §-a, 98. §-a, 99. §-a alapján a tudomásra jutásának időpontja 2021. július 29. napja.

Az ajánlatkérő által az észrevételéhez csatolt monitoring és információs rendszer felületéről benyújtott képernyőkép alapján bizonyítható, hogy a kezdeményezőnek a fent hivatkozott Korm.rendelet előírásai alapján a tudomására jutásának időpontja 2021. január 27. napja.

A hivatkozott képernyőmentés 1. sora a sikeres benyújtás időpontját 2021. január 27. napját tartalmazza, továbbá a táblázat üzenet mellékletének 7. sora szerint a felhívás benyújtásra került ezen időpontban, a benyújtáshoz kapcsolódó „üzenet” XLS.file teljes tartalmát a 2. sz. melléklet tartalmazza, melynek 8. sora szerint az ajánlattételi felhívás, 12. sora szerint a közbeszerzési dokumentumok is benyújtásra kerültek, mely dokumentumok benyújtását 2021. július 22-én érkezett hiánypótlásban a kezdeményező ennek megfelelően nem is kérte újra benyújtani. A hiánypótlás keretében kizárólag a módosított ajánlattételi felhívást és módosított közbeszerzési dokumentumot kérte, módosított felhívás és közbeszerzési dokumentum jelen eljárásban nem keletkezett.

A 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 98. § -ában foglalt előírások egyenes következménye, hogy amennyiben az irányító hatóság a megküldött dokumentumokban jogszabálysértést feltételez, arra vonatkozóan az ellenőrzés eredményének meghozatala előtt, azaz 7 munkanapon belül kér hiánypótlást, ugyanakkor a feltételezett jogszabálysértéssel kapcsolatos hiánypótlást, többek között a vélelmezett jogsértést tartalmazó alkalmassági feltételre vonatkozó indokolást csak 2021. július 22-én kért.

Az irányító hatóság mulasztása nem eredményezheti a Kbt. 152. § (2) bekezdésében foglalt szubjektív határidő önkényes meghosszabbítását, különös tekintettel arra, hogy az irányító hatóság jogszabályoktól eltérő eljárásán múlt, hogy az alkalmassági feltételekre vonatkozó indokolást csak 2021. július 22-én kérte.

Megjegyezte, hogy az irányító hatóság által kért fenti hiánypótlás számos olyan dokumentum bekérését is tartalmazta, amely nyilvános, vagy amely bizonyíthatóan az irányító hatóság rendelkezésére állt, figyelemmel arra, hogy 2021. január 20-át követően az EKR-FAIR rendszer összekapcsolásával, automatikusan — nem az ajánlatkérő által egyesével - történik a dokumentumok továbbítása és az EKR-ben történt valamennyi cselekmény, illetve a cselekményekhez kapcsolódó dokumentumok az irányító hatóság számára is elérhetőek.

Fentiekre tekintettel az irányító hatóság már 2021. január 27. napján abba a helyzetbe került, hogy a felhívásban és a dokumentációban szereplő információk alapján észlelhette a feltételezett jogsértést.

22. Érdemi nyilatkozata szerint a kezdeményező a kezdeményezését kizárólag a Pályázati Felhívás, az Általános Útmutató, az Általános Szerződési Feltételek, továbbá a kedvezményezettnek az Irányító hatósággal kötött Támogatási Szerződése, illetve a Konzorciumi megállapodásban foglaltakra alapozta.

Nem vette figyelembe az Európai Szociális Alapból (továbbiakban: ESZA) finanszírozott projektek elszámolására speciális szabályokat és útmutatót tartalmazó felsorolt dokumentumoknál magasabb jogszabályi hierarchiát, a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet elszámolásokkal kapcsolatos speciális előírásait, melynek alkalmazása nélkül az eljárásban meghatározott, szerződés szerinti könyvvizsgálói tevékenység nem teljesíthető. A kezdeményező a megállapításait nem jogszabályra, hanem alacsonyabb jogszabályi hierarchiával bíró dokumentumokra alapozta.

Hivatkozott a közbeszerzési eljárásban megkötött szerződés IV. A, szerződés tárgya pontjára, a Pályázati Felhívás „III A könyvvizsgálat tartalma”, „1.2. A rendelkezésre álló forrás” pontjaira.

A Pályázati Felhívás előírásából egyértelműen kiderül, hogy a projekt forrását az Európai Szociális Alap és Magyarország költségvetése társfinanszírozásban biztosítja.

Fenti előírás egyenes következménye a 272/2014. (XI. 5.) Korm.rendelet kötelező alkalmazása, annak 1. § b) pontjában foglaltak szerint.

A Magyar Könyvvizsgálói Kamara honlapján található 4400. nemzeti könyvvizsgáló standard címe: Megbízás pénzügyi információk megállapodás szerinti vizsgálatának végrehajtására. A 4400-as standard iránymutatását a megállapodás szerinti vizsgálat alapján kell végrehajtani.

A jelen könyvvizsgálat nem valósítható meg a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 5. számú mellékletében foglalt Útmutató ismerete nélkül, amely a rendelet hatálya alá tartozó uniós források elszámolhatóságának nemzeti szintű szabályozásait tartalmazza.

A Támogatási szerződés 2.2. pontja utolsó bekezdése szerint „Kedvezményezett a szerződés aláírásával kötelezi magát arra, hogy a Projektet a vonatkozó jogszabályoknak megfelelően, kellő alaposítással, hatékonysággal és gondossággal valósítja meg.”

Az operatív programokra vonatkozó ASZF szintén nemcsak a hazai könyvvizsgálói standard elvárását tartalmazza.

A program jelenleg elszámolható költségei Vas megyében összesen: 2.511.926.167.-Ft.

Ugyanakkor az ajánlatkérő sérelmezett előírása mindössze 500.000.000.-Ft összköltségvetésű Európai Uniói projekt tekintetében végzett referenciát várt el.

Az M1) alkalmassági minimumkövetelmény előírása nélkül az ajánlatkérő nem biztosította volna az Európai Uniói forrásból finanszírozott, 2.511.926.167.-Ft költségvetésű projektje könyvvizsgálatának az elvárt szerződés szerinti teljesítését.

Fentiekre tekintettel megállapítható, hogy az ajánlatkérő eleget tett a Kbt. 65. § (3) bekezdésének.

Hivatkozott a Fővárosi Bíróság 19.K.31.280/2008/8. számú ítéletére.

23. Az ajánlatkérő 2021. szeptember 24-i észrevételében hivatkozott a „Pénzügyi elszámolásról szóló tájékoztató a Gazdaságfejlesztési és Innovációs Operatív Program Európai Szociális Alap által támogatott projektjeinek pénzügyi lebonyolításához” (továbbiakban: Pályázati Pénzügyi Tájékoztató) című dokumentum bevezetőjére.

24. Az ajánlatkérő 2021. október 7-i észrevételében hivatkozott a Fővárosi Törvényszék 103.K.705.606/2020/4. sz. ítéletében foglaltakra, mely szerint: „A hivatalbóli kezdeményezésre nyitva álló 60 napos szubjektív határidő (ellene nincs helye jogorvoslatnak, nem hosszabbítható meg) anyagi jogi határidő, aminek elmulasztása azt eredményezi, hogy az érintett szerv eljáráskezdeményezési jogosultsága a határidő elteltével megszűnik [41]-[42], Utalt a Kúria Joggyakorlat-elemző Csoportja „A közbeszerzésekkel kapcsolatos ítélkezési gyakorlat” c. összefoglaló véleményében (2015.EL.II.JGY.E.1.1.) rögzített bírói gyakorlatra (Kúria Kfv.IV.37.328/2013/6. sz. ítélet), amely szerint a szubjektív határidő számítását a saját tudomásszerzéstől kell számítani.” Hivatkozott továbbá a Kúria Kfv.IV.37.328/2013/6. sz. ítéletére: „... a kezdeményező Nemzeti Fejlesztési Ügynökség tudomásszerzésének határidejét azon időponttól kell számítani, amikor hozzá az iratok megérkeztek”.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

25. Az ajánlatkérő a Kbt. Harmadik Rész 112. § (1) bekezdés b) pontja szerinti nyílt eljárását 2020. november 3-án indította meg. A hivatalbóli kezdeményezés benyújtására 2021. augusztus 25-én került sor. A fentiek alapján alkalmazta a Döntőbizottság az irányadó jogszabályi rendelkezéseket.

26. A Döntőbizottság az ajánlatkérő eljárásjogi kifogására elsődlegesen a kezdeményezésre nyitva álló jogorvoslati határidő megtartottságát vizsgálta.

27. A Kbt. 152. § (1) bekezdése értelmében:

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. 197. § (22) bekezdése alapján alkalmazandó a Kbt. 152. § (2) bekezdése értelmében a Döntőbizottság hivatalból való eljárását a Kbt. 152. § (1) bekezdés szerinti személy vagy szervezet a jogsértés tudomásra jutásától számított hatvan 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 külön 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.

28. A 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 10. § (1) bekezdése értelmében, az európai uniós források felhasználásáért felelős miniszter által vezetett minisztérium ellenőrzési, monitoring és értékelési feladatai körében

6a. működteti és fejleszti a programok végrehajtását támogató monitoring és információs rendszert.

A 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 97. § (1) bekezdése értelmében, az uniós értékhatárokat el nem érő becsült értékű közbeszerzési eljárás, továbbá építési beruházás, építési koncesszió esetén a háromszázmillió forintot el nem érő becsült értékű közbeszerzési eljárás során a 98-100. §-t, az uniós értékhatárokat elérő vagy meghaladó becsült értékű közbeszerzési eljárás, továbbá építési beruházás, építési koncesszió esetén a háromszázmillió forintot elérő vagy meghaladó becsült értékű közbeszerzési eljárás esetében a 101-109. §-t, a Kbt. 19. § (4) bekezdésének alkalmazásával lefolytatott eljárás során a 98-100. §-t kell alkalmazni. Az eljárás becsült értékét a Kbt. 16-20. §-ainak figyelembevételével kell meghatározni, különös tekintettel a részekre bontás tilalmának szabályaira.

A 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 98. § (1) bekezdése értelmében, a támogatást igénylő, illetve a kedvezményezett a közbeszerzési eljárás eredményéről, eredménytelenségéről, az ajánlattevő(k) kizárásáról, a szerződés teljesítésére való alkalmatlanságának megállapításáról, ajánlatának egyéb okból történt érvénytelenné nyilvánításáról, valamint ezek részletes indokáról hozott döntéséről a döntés meghozatalát követő munkanapon, de legkésőbb az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezés megküldésének napján értesíti az irányító hatóságot.

(2) A támogatást igénylő, illetve a kedvezményezett az ajánlatok elbírálásáról szóló írásbeli összegezés megküldését követő két munkanapon belül megküldi a közbeszerzési eljárás során keletkezett összes dokumentumot és a Kbt. 27. § (1)-(2) bekezdése szerinti közbeszerzési szabályzatot - jogorvoslati eljárás esetén a Közbeszerzési Döntőbizottság döntését tartalmazó dokumentumot is - az irányító hatóság részére.

(3) Ha a Kbt. szerinti jogorvoslati eljárás megindítására az (1) bekezdés szerinti határidőt követően, de még a (4) bekezdés szerinti értesítés megküldése előtt kerül sor, az irányító hatóság az ellenőrzést a jogorvoslati eljárás lezárásáról szóló döntés Kbt. szerinti kézbesítése, illetve közzététele napjáig felfüggeszti. Az ellenőrzés felfüggesztése vonatkozásában a korábbi időpont az irányadó. A kézhezvétel időpontjáról a támogatást igénylő, illetve a kedvezményezett nyilatkozik az irányító hatóság részére.

(4) Az irányító hatóság a (2) bekezdés szerinti dokumentumokat - figyelemmel az egységes működési kézikönyvben foglaltakra is - közbeszerzési-jogi, támogathatósági, elszámolhatósági, valamint műszaki szempontú utóellenőrzésnek veti alá. Az irányító hatóság a dokumentumok beérkezését követő tizenöt munkanapon belül az ellenőrzés eredményéről a támogatást igénylőt, illetve a kedvezményezettet értesíti. Az irányító hatóság az ellenőrzés eredményétől függően - az ellenőrzés lezárását követő tizenöt napon belül - szabálytalansági eljárást indít, és a megítélése szerint szabálytalanság megállapítására okot adó közbeszerzési jogsértés esetén jogorvoslati eljárást kezdeményez.

29. A kezdeményezés benyújtására nyitva álló szubjektív határidőt a Kbt. 152. § (2) bekezdésének első fordulata (a jogsértés tudomásra jutásától számított hatvan nap), az objektív határidőt a Kbt. 152. § (2) bekezdésének a), b), c) pontjai rögzítik.

A Döntőbizottság megállapította, hogy a Kbt. 152. § (1) bekezdés g) pontja szerinti támogató szervezet kezdeményezte a Döntőbizottság hivatalból való eljárását, a kezdeményezés benyújtására nyitva álló szubjektív és objektív határidőt erre tekintettel vizsgálta.

A 2019. január 1. napján hatályba lépett a Kbt. módosításáról szóló 2018. évi LXXXIII. törvény (a továbbiakban: Mód3. tv.) 50. § (2) bekezdése értelmében a Kbt. 152. §-a a következő (2a) bekezdéssel egészült ki:

(2a) 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.

A Mód3. tv. 68. § (2) bekezdése szerint a 38. §, a 49-63. §, a 64. § (2) bekezdése, a 65. § (2)-(3) bekezdése, a 66. § 23-24., 27-29., 31-38. és 40-42. pontja, a 67. § (1) bekezdés 1. és 6-8. pontja, valamint a 67. § (2) bekezdés 16-20. pontja 2019. január 1-jén lép hatályba.

A Kbt. 197. § (10) bekezdése szerint e törvénynek a Mód3. tv. által megállapított rendelkezéseit – a (11)-(13) bekezdésben foglaltak kivételével – a Mód3. tv. hatálybalépése után megkezdett beszerzésekre, közbeszerzési eljárások alapján megkötött szerződésekre, tervpályázati eljárásokra és előzetes vitarendezési eljárásokra, valamint a Mód3. tv. hatálybalépése után kérelmezett, kezdeményezett vagy hivatalból indított jogorvoslati eljárásokra kell alkalmazni.

Fentiek alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy tekintettel arra, hogy a Kbt. 197. § (10) bekezdése szerint a Kbt.-nek a Mód3. tv. által megállapított rendelkezéseit (köztük a Kbt. 152. § (2a) bekezdését) a Mód3. tv. hatálybalépése (2019. január 1.) után kezdeményezett jogorvoslati eljárásokra is kell alkalmazni, így a jelen, 2021. augusztus 25-én kezdeményezett eljárásban a Döntőbizottságnak a Kbt. 152. § (2a) bekezdése alapján kellett megállapítania a jogsértés tudomásra jutásának időpontját.

30. A konkrét esetben az ajánlatkérő előadása és bizonyítékai szerint, az ajánlatkérő már 2021. január 27-én feltöltötte az ajánlattételi felhívást és a közbeszerzési dokumentumokat a monitoring és információs rendszerbe.

Az ajánlatkérő a 2021. szeptember 6-i és 2021. október 7-i észrevételeinek mellékleteként e körben bizonyítékokat csatolt, amely szerint a kozbesz.fair.gov.hu/eptk/ellenorzes felületre a tárgyi EKR azonosító számon az ellenőrzés 2021. január 27-én elindításra került.

Ugyanezen felület rögzíti, hogy a hiánypótlás, tényállás tisztázás felhívás az ajánlatkérő részére 2021. július 22-én került megküldésre, a hiánypótlás, tényállás tisztázás 2021. július 29-én benyújtásra került, mely napon az ellenőrzés folyamatban volt.

Az ajánlatkérő a fentiekre tekintettel bizonyítékokkal igazolta, hogy a kezdeményező irányító hatóság már 2021. január 27-én abba a helyzetbe került, hogy a felhívásban és a

dokumentációban szereplő információk alapján észlelhette a kezdeményezésben feltételezett jogsértést.

31. A hivatalbóli kezdeményező által rendelkezésre bocsátott iratok a következőket támasztják alá.

A hivatalbóli kezdeményezésben rögzítettek szerint az ajánlatkérő 2021/01/00555/SZ azonosító számon, 2021. január 27. napján rögzítette fel ellenőrzés céljából a „Könyvvizsgálói szolgáltatás beszerzése GINOP-5.2.1” tárgyú közbeszerzési eljárás dokumentumait, amely iratok alapján - az ajánlatkérő előadásával egyezően - az utóellenőrzésre a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 97. § (1) bekezdése alapján került sor.

32. A fenti bizonyítékok értékelése alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 97. § (1) bekezdése szerinti utóellenőrzést a kezdeményező, mint irányító hatóság a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 10. § (1) bekezdés 6a. pontja szerinti monitoring és információs rendszeren keresztül folytatta le.

33. A kezdeményező a kezdeményezésben és az ajánlatkérő az észrevételében egybehangzóan állították, hogy a közbeszerzési iratokat az ajánlatkérő 2021. január 27-én a monitoring és információs rendszeren keresztül a kezdeményező rendelkezésére bocsátotta. A kezdeményező által elrendelt hiánypótlás nem az ajánlati felhívás és a dokumentáció hiányára vagy hiányos feltöltésére vonatkozott.

34. Továbbá az ajánlatkérő helytállóan hivatkozott arra, hogy a kezdeményezéssel érintett közbeszerzési iratok az EKR rendszerben nyilvánosan elérhetők.

35. A kezdeményező nyilatkozata szerint az EKR rendszerből a közbeszerzési dokumentumok a 2020. december 18-a után használt EUPR rendszerbe töltődnek át.

A támogatásból megvalósuló fejlesztések központi monitoringjáról és nyilvántartásáról szóló 60/2014. (III. 6.) Korm. rendelet 7/A. §-a értelmében a miniszter a www.palyazat.gov.hu oldalon közleményt jelentet meg a fejlesztési célú költségvetési előirányzatokról. A fejezetet irányító szerv, a támogató és a megbízásukból eljáró szervek (a továbbiakban együtt: fejlesztési források felhasználásáért felelős szervezet) a közzétett előirányzatok felhasználása során kötelesek az e rendeletben foglaltak szerint a FAIR KR-t, a FAIR NPR-t, illetve a FAIR EUPR-t alkalmazni.

36. A Kúria Kfv.III.38.151/2018/18. számú ítéletének [63] pontjában kimondta, hogy „A kezdeményezés tekintetében tehát még csak feltételezett jogsértésről lehet beszélni, hiszen épp a jogsértés megállapítása a döntőbizottsági eljárás tárgya. A jogsértés feltételezéséhez, gyanújához azonban nem elegendő önmagában valamely megalapozatlan körülmény bizonyítás nélküli állítása, hisz tudomásszerzést kizárólag megalapozott tényismeret alapozhat meg.”

37. A fentiek alapján a kezdeményezőnek a jogsértésről történt tudomásra jutása az ajánlattételi felhívással kapcsolatban kifogásolt jogsértés tekintetében a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 98. § (2) bekezdésére tekintettel legkésőbb 2021. január 27-én megvalósult, e napot kell a jogsértésről történt tudomásszerzése időpontjaként figyelembe venni.

38. A Döntőbizottság rendelkezésére álló fenti iratokra tekintettel nincs jelentősége annak, hogy a kezdeményező az ajánlattételi felhívás és a közbeszerzési dokumentumok korábbi feltöltését követően késlekedett a birtokában lévő közbeszerzési iratokban foglalt feltételekkel kapcsolatos hiánypótlással, illetve nem tartotta be a 272/2014. (XI. 5.) Korm. rendelet 98. § (1) bekezdése szerinti utóellenőrzési rendet, és további eljárási cselekményeket végzett az ajánlatkérői feltöltést követően több mint négy hónap múlva.

39. A Döntőbizottság a fentiek alapján megállapította, hogy az ajánlatkérő bizonyítékai a kezdeményezéssel érintett közbeszerzési iratok feltöltésének 2021. január 27-i tényét alátámasztják, melynek alapján a kezdeményező által meghatározott tudomásszerzési időpont megdöntésre került.

40. A Döntőbizottság a Kbt. kógens rendelkezéseire tekintettel a kezdeményező védekezését nem fogadta el.

41. A fentiekre tekintettel a kezdeményezés esetében a Kbt. 152. § (2a) bekezdése alapján nem állapíthatta meg a jogsértésről történt tudomásra jutás időpontját, amely a Kbt. 152. § (2a) bekezdése alapján a szabálytalansági eljárás megindításának napja lett volna.

42. Az Alkotmánybíróság a 9/2020. (V. 28.) határozatában megállapította, hogy a Kbt. 152. § (2a) bekezdésében rögzített törvényi vélelem a bírósági eljárásokban megdönthető jellegűnek minősül.

Az ajánlatkérő közbeszerzési eljárása 2019. január 1. napját követően indult, a Kbt. irányadó 152. § (2a) bekezdése alapján a kezdeményező kezdeményezésében állított jogsértésről történt tudomásra jutásának időpontja az ajánlatkérő által megdöntésre került, az a jelen esetben 2021. január 27-én megvalósult. Mindezen tényekre tekintettel a kezdeményező a Kbt. 152. § (2) bekezdésének első fordulatában meghatározott szubjektív hatvan napos jogorvoslati határidőt nem tartotta meg.

43. A fentiek alapján az érdemi vizsgálatnak eljárásjogi akadályja van, a hivatalbóli kezdeményezés elkésett.

44. 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 szerint 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.

45. 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.

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

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

A végzés elleni önálló jogorvoslat lehetőségét az Ákr. 114. § (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 169. § (1) bekezdése biztosítja. A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy jelen végzés közigazgatási perben történő felülvizsgálatára a közigazgatási perrendtartásról szóló 2017. évi I. törvény (a továbbiakban: Kp.) 12. § (1) bekezdése és a 13. § (3) bekezdés a) pont aa) alpontja szerint a Fővárosi Törvényszék kizárólagosan illetékes.

A jogi képviselő a Kp. 27. § (1) bekezdés b) pontja alapján kötelező. A kereseti kérelem elektronikus úton történő benyújtása az elektronikus ügyintézés és a bizalmi szolgáltatások általános szabályairól szóló 2015. évi CCXXII. törvény 9. § (1) bekezdése és a polgári perrendtartásról szóló 2016. évi CXXX. törvény 608. § (1) bekezdése alapján kötelező.

Budapest, 2021. október 19.

Dr. Horváth Éva sk.
a tanács elnöke

Gulyás Richárd sk.
közbeszerzési biztos

Dr. Kenessey Réka sk.
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Tóth Zoltánné
titkárságvezető

Kapják:

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