



KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG

1026 Budapest, Riadó u. 5.

Tel.: 06-1/882-8594

Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

Az ügy iktatószáma: **D.88/12/2023.**

A tanács tagjai: Dr. Schaller Emil közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Berekméri Ágnes közbeszerzési biztos, Hubáné Dr. Szabó Ágnes közbeszerzési biztos

A hivatalbóli kezdeményező: Közbeszerzési Hatóság Elnöke
(Budapest, Riadó u. 5.)

A hivatalbóli kezdeményező képviselője: Dr. Simon Enikő, felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó

Az ajánlatkérő: Vasszécseny Község Önkormányzata
(Vasszécseny, Petőfi Sándor u. 11.)

Az ajánlatkérő képviselője: Kuti Gábor, felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó

A jogorvoslati eljárás tárgya: Vasszécseny Község Önkormányzata 2021, 2022 évek közbeszerzési tervei, 2021-es közbeszerzési terv módosítása.

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

H A T Á R O Z A T – o t.

A Döntőbizottság megállapítja, hogy az ajánlatkérő az első kezdeményezési elem tekintetében megsértette a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 42.§ (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontját. A Döntőbizottság megállapítja, hogy az ajánlatkérő a második kezdeményezési elem tekintetében megsértette a Kbt. 42. § (3) bekezdését.

A jogorvoslati eljárás során felmerült költségeiket az ügyfelek maguk viselik.

A határozat ellen fellebbezésnek nincs helye. A határozat ellen a Fővárosi Törvényszék előtt közigazgatási per indítható, a határozat kézbesítésétől számított tizenöt napon belül. A keresetlevelet a Fővárosi Törvényszékhez címezve, de kizárólag a Döntőbizottsághoz kell elektronikus úton benyújtani. A keresetlevél benyújtásának a határozat végrehajtására/közigazgatási cselekmény hatályosulására nincs halasztó hatálya.

INDOKOLÁS

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1. Az első közbeszerzési eljárás

Az ajánlatkérő Polgármestere a 13/2021. (I. 28.) számú határozatában a pályázati cél megvalósítása érdekében döntött „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyban a Kbt. 115. § (2) bekezdése szerinti közbeszerzési eljárás lefolytatásáról.

Az ajánlatkérő a Kbt. Harmadik Rész, a Kbt. 115. §-a szerinti, az ajánlattételi felhívás közvetlen megküldésével 2021. január 29-én közbeszerzési eljárást indított „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyban EKR000121422021 számon.

A 2021. március 5-i 12:00 órai ajánlattételi határidőig négy ajánlatot nyújtottak be. Az ajánlatkérő azt a tájékoztatást adta a bontási jegyzőkönyvben, hogy az eljárás során rendelkezésre álló anyagi fedezet összege nettó 232.350.206.-Ft.

Az ajánlatot adó gazdasági szereplők ajánlata meghaladta az anyagi fedezetül szolgáló összeget.

A Közbeszerzési Értesítő 2021/62 számában a 2021. március 31-én 5453/2021 iktatószámon közzétett eljárás eredményéről szóló tájékoztató V.1) pontja alapján az ajánlatkérő a Kbt. 75. § (2) bekezdés b) pontjára tekintettel a közbeszerzési eljárást eredménytelenné nyilvánította.

2. A második közbeszerzési eljárás

Az ajánlatkérő Polgármestere a 27/2021. (III. 29.) számú határozatában a pályázati cél megvalósítása érdekében döntött „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyban a Kbt. Harmadik Rész, a Kbt. 112. § (1) bekezdés b) pontja szerinti közbeszerzési eljárás lefolytatásáról.

Az ajánlatkérő 2021. április 9-én „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyban, EKR000395322021 számon, a Kbt. Harmadik rész, a Kbt. 112. § (1) bekezdés b) pontja szerinti nyílt közbeszerzési eljárást indított.

A 2021. október 1-én meghozott eljárás eredményéről szóló összegezés szerint az eljárásban 6 ajánlatot nyújtottak be, nyertes ajánlattevőként a Vasi Triglif Kft. került kihirdetésre 212.241.275.-Ft ajánlati árral.

A Közbeszerzési Értesítő 2022/13 számában 2022. január 19-én 1061/2022 iktatószámon közzétett eljárás eredményéről szóló tájékoztató VI.1.5) pontja szerint a közbeszerzési eljárás nyertese az ajánlatát nem tartotta fenn, az ajánlati kötöttséget nem hosszabbította meg, így a Kbt. 131. § (7) bekezdése alapján a szerződés megkötésére nem került sor.

3. A harmadik közbeszerzési eljárás

Az ajánlatkérő 2022. április 13-án „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyban EKR000491392022 számon, a Kbt. Harmadik Rész, a Kbt. 112. § (1) bekezdés b) pontja szerint nyílt közbeszerzési eljárást indított.

Az eljárást megindító felhívás a Közbeszerzési Értesítő 2022/73 számában, 7540/2022 iktatószámom 2022. április 14-én jelent meg.

Az ajánlatkérő EKR felületén, az Előkészítés, Közbeszerzési tervsorhoz rendelés résznél az alábbi szerepel: „A közbeszerzési eljárás nem kapcsolódik közbeszerzési tervsorhoz!”

Az ajánlatkérő az EKR felületén, az Előkészítési dokumentumokban feltöltötte a 28/2022. (III. 25.) Képviselő-testületi határozatot, mely szerint a pályázati cél megvalósítása érdekében döntöttek „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyban a Kbt. 112. § (1) bekezdés b) pontja szerinti közbeszerzési eljárás lefolytatásáról.

Az ajánlatkérő a közbeszerzési eljárás becsült értékét 254.860.491.-Ft-ban állapította meg.

Az ajánlatkérő az EKR felületén, az Előkészítési dokumentumokban feltöltötte a TOP-1.4.1-19-VS1-2019-00020 azonosítószámú projekt Támogatási Szerződését, melynek 8. sz. melléklete a közbeszerzési terv volt.

A módosított ajánlattételi határidő lejártáig, 2022. augusztus 8-án 12:00 óráig négy ajánlat került benyújtásra.

Az ajánlatkérő a közbeszerzési eljárást a 2022. augusztus 16-án megküldött összegezésében eredményessé nyilvánította, amely alapján a Közbeszerzési Értesítő 2022/176 számában a 2022. szeptember 9. napján 19288/2022 iktatószámom közzétett eljárás eredményéről szóló tájékoztatóban nyertes ajánlattevőként a Szárnyas Építőipari és Kivitelezési Kft.-t jelölte meg.

Az ajánlatkérő és a nyertes ajánlattevő között a nettó 258.853.628.-Ft vállalkozói díjat tartalmazó vállalkozási szerződés megkötésére 2022. szeptember 5-én került sor.

4. Az ajánlatkérő az Elektronikus Közbeszerzési Rendszer (továbbiakban: EKR) hivatalos felületén (<https://ekr.gov.hu/portal/kozbeszerzes/terv-kereses>) 2019. május 2-án 13:45-kor publikálta a 2019. évi közbeszerzési tervét.

5. Az EKR felületén a 2021., 2022. évre közbeszerzési terv nem került publikálásra.

6. Az ajánlatkérő 2023. évi közbeszerzési terve az EKR rendszerben 2023. március 30-án 13:34-kor került publikálásra.

7. Az ajánlatkérő a 2021. évi közbeszerzési tervét az ajánlatkérő Polgármesterének 13/2021. (I. 28.) számú határozata 1. számú melléklete tartalmazza, mely közbeszerzési terv alapján az ajánlatkérő 2021. évre egy közbeszerzési eljárás lefolytatását tervezte „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgykörben. Az eljárás megindítását és lefolytatását az ajánlatkérő a Kbt. 115. §-a szerinti eljárási módban 2021. első negyedévére prognosztizálta.

sorszám	azonosító	Eljárás neve	Eljárás indításának tervezett időpontja (negyedév, pl. 2020 Q2)	Leírás (Az eljárás rövid bemutatása)	Besorolás	CPV kód	A szerződéskötés tervezett időpontja (negyedév, pl. 2020 Q2)	Eljárásrend (közösségi, nemzeti)	Eljárásfajta (nyílt, meghívásos, hirdetmény nélküli, stb.)	szerződés teljesítésének várható időpontja
1	TOP-1.4.1-19-VS1-2019-00020	Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben	2021 Q1	építési beruházás	építési beruházás	45000000-7	2021 Q1	nemzeti	115. § szerinti nyílt	2022 Q3

8. Az ajánlatkérő honlapján (<https://vasszeccseny.hu/hu/kozerdeku-adatak/kozbeszerzes/kozbeszerzesi-tervek/>) a 2021. és a 2022. évi közbeszerzési terveket az alábbiak szerint publikálta:

A 17/2023. (III. 14.) számú képviselő-testületi határozat: „Vasszécseny Község Képviselő-testülete az előterjesztéshez csatolt 2021. évi közbeszerzési tervet megismerte, és a csatolt melléklet szerinti tartalommal elfogadja.”

sorszám	azonosító	Eljárás neve	Eljárás indításának tervezett időpontja (negyedév, pl. 2020 Q2)	Leírás (Az eljárás rövid bemutatása)	Besorolás	CPV kód	A szerződéskötés tervezett időpontja (negyedév, pl. 2020 Q2)	Eljárásrend (közösségi, nemzeti)	Eljárásfajta (nyílt, meghívásos, hirdetmény nélküli, stb.)	szerződés teljesítésének várható időpontja
1	TOP-1.4.1-19-VS1-2019-00020	Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben	2021 Q2	építési beruházás	építési beruházás	45000000-7	2021 Q4	nemzeti	112. § szerinti nyílt	2023

A 18/2023. (III. 14.) számú képviselő-testületi határozat: „Vasszécseny Község Képviselő-testülete az előterjesztéshez csatolt 2022. évi közbeszerzési terv 1. számú módosítását megismerte, és a csatolt melléklet szerinti tartalommal elfogadja.”

sorszám	azonosító	Eljárás neve	Eljárás indításának tervezett időpontja (negyedév, pl. 2020 Q2)	Leírás (Az eljárás rövid bemutatása)	Besorolás	CPV kód	A szerződéskötés tervezett időpontja (negyedév, pl. 2020 Q2)	Eljárásrend (közösségi, nemzeti)	Eljárásfajta (nyílt, meghívásos, hirdetmény nélküli, stb.)	szerződés teljesítésének várható időpontja
1	TOP-1.4.1-19-VS1-2019-00020	Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben	2022 Q2	építési beruházás	építési beruházás	45000000-7	2022 Q3	nemzeti	112. § szerinti nyílt	2022-2023

A hivatalbóli kezdeményezés és a kezdeményező észrevétele

9. A hivatalbóli kezdeményező kezdeményezését 2023. március 9-én terjesztette elő a Kbt. 152. § (1) bekezdés a) pontja alapján.

10. A kezdeményező előzményként rögzítette, hogy 2022. október 13-án közérdekű bejelentés érkezett jelen hivatalbóli jogorvoslati kezdeményezés tárgyához kapcsolódó közbeszerzés szerződés teljesítésével kapcsolatban. A kezdeményező – figyelemmel a közbeszerzési eljárás eredményeként megkötött szerződések teljesítésének és módosításának Közbeszerzési Hatóság által végzett ellenőrzéséről szóló 308/2015. (X. 27.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdésére – a szerződés teljesítésének, szerződés-ellenőrzési eljárás keretében történő ellenőrzését rendelte el 2022. december 5-én. A kezdeményező a szerződés teljesítésével és módosításával kapcsolatos adatszolgáltatás teljesítésére hívta fel az ajánlatkérőt és a nyertes ajánlattevőt, továbbá a jelen hivatalbóli jogorvoslati kezdeményezés tárgya szerinti közbeszerzési eljárás EKR-ben rögzített dokumentumaihoz, és az eljárási adatokhoz való hozzáférési jog megadására hívta fel az ajánlatkérőt. Az ajánlatkérő 2023. január 13-án biztosította a hozzáférést az EKR-ben lefolytatott közbeszerzési eljárás adataihoz és dokumentumaihoz. A közérdekű bejelentésben foglaltakra tekintettel a szerződés-ellenőrzési eljárás során a kezdeményező vizsgálta az ajánlatkérő azon közbeszerzési eljárásait, melyek teljesítési helye és jelen kezdeményezés tárgya szerinti szerződés teljesítés helye/a teljesítési hely megközelíthetősége közt azonosság vagy átfedés lehet. Erre tekintettel vizsgálta a kezdeményező az EKR rendszer alapján az ajánlatkérő 2021. és 2022. évi közbeszerzési terveit is.

11. A kezdeményező rögzítette, hogy a jogorvoslati kezdeményezés benyújtásakor a szerződés-ellenőrzési eljárás még folyamatban volt.

12. A kezdeményezésben három kezdeményezési elem került megjelölésre az alábbiak szerint.

13. A kezdeményező az első kezdeményezési elemében rögzítette, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontját, tekintettel a Kbt. 42. § (1) bekezdésére.

14. A kezdeményező rámutatott, hogy az ajánlatkérő nem tett eleget a 2021. és 2022. évek vonatkozásában a közbeszerzési terv, illetve a 2021. év vonatkozásában a módosított közbeszerzési terv EKR-ben történő közzétételi kötelezettségének, tekintettel arra, hogy az ajánlatkérő, mint helyi önkormányzat a Kbt. 5. § (1) bekezdés c) pontja szerint közbeszerzési eljárás lefolytatására kötelezett ajánlatkérőnek minősül, így a Kbt. személyi hatálya alá tartozik, a bejelentkezett ajánlatkérők nyilvántartásában EKRSZ_44736697 azonosító számon szerepel. Erre figyelemmel az ajánlatkérőnek a Kbt. 42. § (1) bekezdése alapján a költségvetési év elején, legkésőbb március 31-ig éves összesített közbeszerzési tervet kell készítenie az adott évre tervezett közbeszerzéseiről. Amennyiben az ajánlatkérő a közbeszerzési tervben nem szereplő vagy a tervben foglaltakhoz képest módosított eljárást kíván lefolytatni, a közbeszerzési tervet módosítania szükséges, valamint köteles a közbeszerzési tervet, valamint annak módosítását az elfogadást követően haladéktalanul az EKR-ben közzétenni.

15. A kezdeményező előadta, hogy az ajánlatkérő a 2021. évi közbeszerzési tervét Vasszécseny Község Polgármesterének 13/2021. (I. 28.) számú határozata 1. számú melléklete tartalmazta, mely közbeszerzési terv alapján az ajánlatkérő 2021. évre egy közbeszerzési eljárás lefolytatását tervezte „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyban. Az eljárás megindítását és lefolytatását az ajánlatkérő a Kbt. 115. §-a szerint 2021. első negyedévében prognosztizálta. Ezen közbeszerzési eljárás megindítására az EKR-ben EKR000121422021 számon, a Kbt. 115. § szerint, az ajánlattételi

felhívás közvetlen megküldésével, a nyílt eljárás nemzeti eljárásrendben irányadó szabályainak alkalmazásával, 2021. január 29-én került sor. Az ajánlatkérő a Kbt. 75. § (2) bekezdés b) pontja alapján a közbeszerzési eljárást eredménytelenné nyilvánította.

16. A kezdeményező rámutatott, hogy az ajánlatkérő Polgármestere a 27/2021. (III. 29.) számú határozatában a pályázati cél megvalósítása érdekében döntött a „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyban új, a Kbt. 112. § (1) bekezdés b) pontja szerinti közbeszerzési eljárás lefolytatásáról. Ez alapján 2021. április 9-én „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyban az EKR-ben EKR000395322021 számon, a Kbt. 112. § (1) bekezdés b) pontja szerint, a nyílt eljárás nemzeti eljárásrendben irányadó szabályainak alkalmazásával közbeszerzési eljárást indított. A közbeszerzési eljárás nyertese az ajánlatát nem tartotta fenn, az ajánlati kötöttséget nem hosszabbította meg, így az eljárás eredménytelenül zárult.

17. A kezdeményező rögzítette, hogy a szerződés-ellenőrzési eljárás során ellenőrzésre került az EKR publikus felülete, melyen az ajánlatkérő 2021. évi közbeszerzési terve és annak módosítása, valamint a 2022. évi közbeszerzési terve nem volt elérhető, azaz az ajánlatkérő elmulasztott eleget tenni a Kbt. 43. §-a szerinti közzétételi kötelezettségének.

18. A kezdeményező rögzítette, hogy a feltételezett jogsértés megtörténtének lehetséges legkorábbi időpontja 2021. április 1-e, azaz a 2021. évi közbeszerzési terv közzétételére előírt határidő napját követő nap. A jogsértés tudomásra jutásának időpontja 2023. január 13-a, mely napon az ajánlatkérő biztosította a hozzáférést az EKR-hez.

19. A kezdeményező a második kezdeményezési elem tekintetében rögzítette, hogy az ajánlatkérő feltételezhetően megsértette a Kbt. 42. § (3) bekezdés második fordulátát.

20. A kezdeményező rögzítette, hogy tényként rögzíthető, hogy az ajánlatkérő 2021. évben ugyanazon tárgyban kettő közbeszerzési eljárást folytatott le, azonban – figyelemmel a 424/2017. Korm. rendelet 7. § (5) bekezdésében foglaltakra – az eljárások fajtája, továbbá az eljárások megindításának tervezett időpontja tekintetében a két közbeszerzési eljárás vonatkozásában eltérések voltak. A 2021. évi közbeszerzési terv azonban csupán a 2021. január 29-én megindított közbeszerzési eljárás vonatkozásában tartalmaz információt.

21. A kezdeményező megjelölte, hogy a Kbt. 42. § (3) bekezdése ugyan lehetőséget biztosít az ajánlatkérők számára, hogy a közbeszerzési tervben nem szereplő vagy a tervben foglaltakhoz képest módosított közbeszerzésre vonatkozó eljárást is lefolytathasson, azonban ezekben az esetekben a közbeszerzési tervet módosítani kell az igény vagy egyéb változás felmerülésekor, megadva a módosítás indokát is. Tekintettel arra, hogy a 424/2017. Korm. rendelet 7. § (5) bekezdés d)-e) pontjaiban meghatározott adatok a 2021. április 9-én megindított közbeszerzési eljárás tekintetében megváltoztak, az ajánlatkérőnek a Kbt. 42. § (3) bekezdés második fordulata alapján a 2021. évi közbeszerzési tervet módosítania kellett volna, azonban 2021. évre vonatkozóan módosított közbeszerzési terv sem található sem az ajánlatkérő honlapján, valamint az EKR publikus felületén sem.

22. A kezdeményező rögzítette, hogy az ajánlatkérő a 2021. évre vonatkozó közbeszerzési tervét feltételezhetően nem módosította, melyre figyelemmel megsértette a Kbt. 42. § (3) bekezdését.

23. A kezdeményező megjelölte, hogy a jogsértés megtörténtének lehetséges legkorábbi időpontja 2021. március 29-e, azaz a „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyú közbeszerzési eljárás Kbt. 112. § (1) bekezdés b) pontja szerinti lefolytatásáról szóló polgármesteri határozat kelte. A jogsértés tudomásra jutásának időpontja 2023. január 13-a, mely napon az ajánlatkérő biztosította a hozzáférést az EKR-hez.

24. A kezdeményező a harmadik kezdeményezési elemmel kapcsolatban rögzítette, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 43. § (4) bekezdését az alábbiakra tekintettel.

25. A kezdeményező rámutatott, hogy az ajánlatkérőnek a Kbt. 42. § (1) bekezdése alapján 2021. és a 2022. évre vonatkozóan közbeszerzési terveit az EKR-ben közzé kellett volna tennie, továbbá ezen közbeszerzési tervek elérhetőségét az EKR-ben a tárgyévét követő évre vonatkozó közbeszerzési terv EKR-ben történő közzétételéig biztosítania kellett volna.

26. A kezdeményező rögzítette, hogy a fentiekben foglaltakra, valamint a jelen kezdeményezés első és második kezdeményezési elemeiben leírtakra figyelemmel az ajánlatkérő a 2021. és 2022. évi közbeszerzési tervek vonatkozásában a Kbt. 43. § (4) bekezdésében foglalt előírásnak sem tett eleget, tekintettel arra, hogy a 2021. és 2022. évi közbeszerzési terveket az ajánlatkérő egyáltalán nem tette közzé az EKR-ben.

27. A kezdeményező rögzítette, hogy a feltételezett jogsértés megtörténtének lehetséges legkorábbi időpontja 2021. április 1-e, azaz a 2021. évi közbeszerzési terv közzétételére előírt határidőt követő nap. A jogsértés tudomásra jutásának időpontja 2023. január 13-a, mely napon az ajánlatkérő biztosította a hozzáférést az EKR-hez.

28. A kezdeményező kérte a Döntőbizottságot, hogy a megjelölt jogsértéseket állapítsa meg, valamint továbbá az ajánlatkérővel szemben szabjon ki bírságot.

29. A kezdeményező az ajánlatkérő nyilatkozatára az alábbi észrevételt tette.

30. A kezdeményező az ajánlatkérő által előterjesztett elkészettségi kifogással kapcsolatban rögzítette, hogy a kezdeményezés a Kbt. által rögzített szubjektív határidőn belül került előterjesztésre, így azt nem lehet elkészettnak tekinteni.

31. Ekörben a kezdeményező hivatkozott a Kúria Kfv.II.39.215/2010/4. számon hozott ítéletére, amely rögzíti, hogy a jogsértésről való tudomásszerzés ténykérdés, így ellenkező bizonyításig azt az időpontot kell a tudomásra jutás időpontjának tekinteni, melyet a kezdeményező megjelölt. Hivatkozott továbbá a Fővárosi Törvényszék 14.K.700.255/2018/31. számon hozott ítéletére, amely rögzíti, hogy „[...] A kezdeményezés tekintetében a jogsértés a kezdeményező részéről feltételezett, ugyanakkor a jogsértés feltételezéséhez, gyanújához nem elegendő önmagában valamely megalapozatlan körülmény bizonyítás nélküli állítása, tudomásszerzést kizárólag megalapozott tényismeret alapozhat meg, [...]”, azaz a tudomásszerzésnek a jogsértés valószínűsíthetősége tekintetében kell fennállnia.

32. A kezdeményező rámutatott, hogy a tudomásszerzés és az elkészettség körében – az ajánlatkérői észrevételben foglaltakat nem vitatva – minden esetben azt szükséges vizsgálni, hogy a kezdeményező mikor került birtokába azon adatoknak, iratoknak, melyből a jogsértés ténye feltételezhető. A kezdeményezésben megjelölttől eltérő időpont akkor tekinthető a tényleges tudomásszerzésnek, amennyiben ezen álláspont alátámasztásra kerül.

33. A kezdeményező rögzítette, hogy az ajánlatkérői észrevételben megjelölt időpont –2022. december 5-e – nem tekinthető a tényleges tudomásra jutás napjának, tekintettel arra, hogy a kezdeményezésben szereplő feltételezett jogsértések tekintetében a jogsértések valószínűsíthetőségét lehetővé tévő tényismeretet nem a szerződés-ellenőrzési eljárás megindítása keletkeztette. Az ellenőrzési eljárás megindításakor az ajánlatkérő részére megküldött tényálláslistázó végzésben kért hozzáférést a Szerződés-ellenőrzési Főosztály az EKR-ben lefolytatott eljárás adataihoz, és az ott rögzített dokumentumokhoz, mely hozzáférési jogosultságot az ajánlatkérő 2023. január 13-án adta meg.

34. A kezdeményező rámutatott arra, hogy az EKR rendszerhez történt hozzáférés megadását követően nyílt lehetősége a szerződés-ellenőrzés során a közbeszerzési eljárás eredményeként megkötött szerződések teljesítésének és módosításának teljes körű vizsgálatára.

35. A kezdeményező hivatkozott arra, hogy jelen jogorvoslati eljárás tárgya szerinti közbeszerzési eljárás, és a szerződésteljesítés iratanyagának áttanulmányozása során kívánta ellenőrizni a 2022. évi közbeszerzési tervet az EKR-ben, melynek hiányára tekintettel jutott arra a következtetésre, hogy az ajánlatkérő a 2021. évi és a 2022. évi közbeszerzési tervet az EKR-ben nem tette közzé, továbbá elmaradt az ajánlatkérő részéről a 2021. évi közbeszerzési terv módosításának közzététele is.

36. A fentiekre tekintettel a kezdeményező álláspontja az, hogy a kezdeményezésben szereplő feltételezett jogsértések tekintetében a tudomásszerzés időpontja nem lehet korábbi, mint az EKR hozzáférés biztosításának napja, azaz 2023. január 13-a.

37. A kezdeményező továbbá ekörben kiemelte, hogy önmagában az a lehetőség, hogy valamely közbeszerzési dokumentumok az EKR-ben valamilyen körben elérhetőek, vagy azok hiánya látható, a hivatalbóli jogorvoslati kezdeményezés alapjául szolgáló, a jogsértés valószínűsíthetőségét lehetővé tévő tényismeretet nem eredményez, ilyen tudomásszerzést az észrevételében megjelölt időpont tekintetében az ajánlatkérő nem igazolt. Életszerűtlen lenne az az ajánlatkérői „elvárás”, miszerint az EKR publikus felületét a kezdeményező folyamatosan, valamennyi ajánlatkérő tekintetében vizsgálja.

38. A kezdeményező az ajánlatkérő azon eljárásjogi kifogására, hogy nem megfelelő joggalappal terjesztette elő kezdeményezését, rögzítette, hogy az ajánlatkérő tévesen értelmezte a kezdeményezés kapcsán a Kbt. 152. § (1) bekezdés a) pontjában és a Kbt. 153. § (2) bekezdésében foglaltakat. A kezdeményezés előterjesztésére valamennyi kezdeményezési elem tekintetében a Kbt. 152. § (1) bekezdés a) pontja, és nem a Kbt. 153. § (2) bekezdése alapján került sor.

39. A kezdeményező előadta, hogy a Kbt. szabályozásrendszere alapján a jogalkotó nem határozhatott meg valamennyi olyan magatartást vagy mulasztást, melyek adott esetben a közbeszerzési eljárás résztvevői vagy a szerződő felek tekintetében felmerülhetnek. A jogalkotó célja az volt, hogy egyetlen jogsértő magatartás, döntés, tevékenység vagy mulasztás se maradjon jogkövetkezmény nélkül. Figyelemmel a jogsértő magatartások sokrétűségére és különbözőségére, azok taxatív felsorolása nem lehetséges még a Kbt. 152. § (1) bekezdése esetén sem.

40. A kezdeményező rámutatott, hogy jelen jogorvoslati eljárás tárgyát képező közbeszerzési eljárás EKR-ben rögzített eljárási cselekményei és dokumentumai ellenőrzése, valamint erre tekintettel az EKR publikus felületén elérhető adatainak feldolgozása/megismerése alapján, azaz feladatkörének ellátása során jutott arra a következtetésre, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontjában, a Kbt. 42. § (3) bekezdésének második fordulatában és Kbt. 43. § (4) bekezdésében foglaltakat. Így jelen jogorvoslati eljárás során nem bír relevanciával az ajánlatkérőnek a Kbt. 153. § (2) bekezdése tekintetében kifejtett álláspontja.

41. A kezdeményező rámutatott arra, hogy a jogorvoslati kezdeményezés második és harmadik kezdeményezési elemében megjelölt jogsértések vonatkozásában a jogorvoslati kezdeményezés benyújtására a Kbt. 153. § (2) bekezdésére alapítottan jogszerűen nem is kerülhetett volna sor.

42. A kezdeményező rögzítette, hogy a feltételezett jogsértések megállapítása tekintetében nem bírnak relevanciával az ajánlatkérői észrevételben előadott azon indokok, miszerint az ajánlatkérő tevékenysége során jellemzően nem kerül sor közbeszerzési eljárások lefolytatására és nincs lehetősége az ehhez szükséges megfelelő tapasztalatokkal rendelkező szakember foglalkoztatására, valamint a 2021-2022. évben a Covid19-pandémia okán kialakult kedvezőtlen gazdasági folyamatok miatti többlet terhei keletkeztek, illetve az EKR felhasználói kézikönyvének hiányosságai.

43. A kezdeményező rámutatott, hogy az ajánlatkérő honlapján történő közzététel, illetve az EKR-ben történő utólagos közzétételre irányuló kísérlet a jogsértéseket utólag nem reparálja. Egyebekben az EKR publikus felületén az ajánlatkérő 2019. évi közbeszerzési tervének közzétételére sor került, azaz az ajánlatkérő előtt ismert volt a Kbt.-ben előírt közbeszerzési terv készítési és közzétételi kötelezettség.

44. A kezdeményező az ajánlatkérő EKR hibás működésével kapcsolatos észrevétele tekintetében megjegyezte, hogy az EKR a közbeszerzési terv feltöltését és a módosításokat is lehetővé teszi az aktuális és az azt követő év vonatkozásában, azaz épp az utólagos, visszamenőleges feltöltést, szerkesztést és publikálást zárja ki, a Kbt. 42. § (1) bekezdésében és a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontjában rögzített ajánlatkérői kötelezettségekre figyelemmel, így amennyiben az ajánlatkérő a 2021. évi közbeszerzési terv EKR-ben történő közzétételének eleget tett volna, úgy annak módosítását is rögzíthette volna egy újabb verzió feltöltésével, de csak adott évben, nem utólag.

45. A kezdeményező 2023. április 27-én kiegészítő észrevételt terjesztett elő, amelyben előadta, hogy az ajánlatkérő által megadott EKR hozzáférést követően 2023. január 21-én került sor az EKR-ből a közbeszerzési eljárás cselekményeinek és dokumentumainak a letöltésére. Ezt követően került ellenőrzésre a jelen jogorvoslati eljárás tárgya szerinti közbeszerzési eljárás cselekményeinek adataiból 2023. február 24-én, hogy a közbeszerzési eljárás megindításakor sor került-e az ajánlatkérő részéről az eljárás közbeszerzési tervsorhoz rendelésére. Ennek során az EKR publikus felületének ellenőrzésére is sor került.

46. A kezdeményező rámutatott, hogy a Kbt. 187. § (2) bekezdés j) pontja szerinti szerződés-ellenőrzési eljárásnak nem része a közbeszerzési terv EKR felületen történő ellenőrzése, azonban jelen esetben a közbeszerzési eljárás dokumentumainak áttekintésekor észlelte a kezdeményező az eljárási cselekmények között, hogy az EKR „nem publikus” felületén, a közbeszerzési tervsorhoz a közbeszerzési eljárás nem lett hozzárendelve, melyre tekintettel

került sor az EKR publikus felületének ellenőrzésére is. Erre figyelemmel a kezdeményező a kezdeményezését akként pontosította, hogy a szerződés-ellenőrzési eljárás során, azonban csupán az EKR hozzáférés megadását követően, és a közbeszerzési tervek tekintetével került sor az EKR publikus felületének vizsgálatára.

47. A kezdeményező rögzítette, hogy a fenti eljárási cselekmények eredményeként jutott arra a következtetésre, hogy az ajánlatkérő nem tett eleget a szerződés teljesítésétől függetlenül, a Kbt.-ben meghatározott azon kötelezettségeinek, melyek tekintetében feltételezte a jogsértéseket, azaz a 2021. és 2022. évek vonatkozásában a közbeszerzési terv, illetve a 2021. év vonatkozásában a módosított közbeszerzési terv EKR-ben történő közzétételi kötelezettségének, a közbeszerzési tervmódosítási kötelezettségének a 2021. év vonatkozásában, valamint a 2021. és a 2022. év közbeszerzési tervei elérhetőségének biztosítására vonatkozó kötelezettségének.

Az ajánlatkérő észrevétele

48. Az ajánlatkérő elsődlegesen az eljárás megszüntetését kérte, tekintettel arra, hogy a kezdeményezés az alábbiak szerint elkészült.

49. Az ajánlatkérő rámutatott, hogy a jogsértésről történő tudomásszerzés fogalma a kialakult egységes joggyakorlat szerint nem azonosítható a jogsértés tényleges megtörténtének megállapítását lehetővé tevő adatok, információk rendelkezésre állásának időpontjával, hanem ez az időpont a jogsértés fennállásának gyanúját megalapozó információk, adatok rendelkezésre állását feltételezi. A jelen kezdeményezéssel érintett közbeszerzési eljárással kapcsolatos jogsértés gyanúját ugyanakkor nem a 2023. január 13-án rendelkezésére bocsátott iratanyag alapozta meg, mint azt a kezdeményezés maga is rögzíti. A kezdeményező a hozzá 2022. október 13-án érkezett közérdekű bejelentés és az EKR rendszer alapján vizsgálta az ajánlatkérő 2021. és 2022. évi közbeszerzési terveit a szerződés-ellenőrzési eljárás során.

50. Az ajánlatkérő álláspontja szerint a fentiekre tekintettel a kezdeményező nem hivatkozhat alappal arra, hogy a jogsértés tudomásra jutásának időpontjaként 2023. január 13-át jelölte meg. A szerződés-ellenőrzési eljárás során a kezdeményezéssel érintett kérdés nem merült fel, így a kezdeményezőnek az a nyilatkozata sem tekinthető megalapozottnak, mely szerint az általa képviselt álláspontnak megfelelően a jogsértés gyanúja fennállásának megállapíthatóságát bármely egyéb, később megismert információ, adat, illetve dokumentum alapozta volna meg. A jogsértésről történő tényleges tudomásszerzés időpontja eltér attól a naptól, amikor az ajánlatkérő biztosította a hozzáférést az EKR-hez. A szerződés-ellenőrzési eljárás során ellenőrzésre került az EKR publikus felülete, melyen az ajánlatkérő 2021. évi közbeszerzési terve és annak módosítása, valamint a 2022. évi közbeszerzési terve nem volt elérhető. Az EKR publikus felületét azonban nyilvánvalóan nem az ajánlatkérő tette elérhetővé a hivatalbóli kezdeményező részére, az eleve a hivatalbóli kezdeményező rendelkezésére állt.

51. Az ajánlatkérő rögzítette, hogy a jogsértés tudomásra jutása legkésőbb a szerződés-ellenőrzési eljárás megindításának időpontjában 2022. december 5-én mindhárom kezdeményezési elem tekintetében megtörtént, és erre figyelemmel a kezdeményezés elkészült, annak benyújtására a rendelkezésre álló 60 napos jogvesztő szubjektív határidő lejártát követően került sor.

52. Az ajánlatkérő rámutatott arra, hogy a kezdeményezők jogorvoslati eljárás kezdeményezésének joga a feladatkörük ellátása során tudomásukra jutott jogsértés esetén áll fenn. A Kbt. a tudomásra jutott vélelmezett jogsértés okán a kezdeményezés benyújtására szubjektív, a kezdeményező jogsértő eseményről való tudomásszerzéséhez kötött határidőket állapít meg objektív korlással, melynek öt éves időtartama lehetőséget ad arra, hogy a kezdeményezéseket az ellenőrzési eljárások eredményeként ezen időtartam alatt elő lehet terjeszteni. A Kbt. 148. § (10) bekezdés értelmében a törvényi határidők elmulasztása jogvesztéssel jár. Tudomásra jutás alatt a jogsértő tényeknek a kezdeményező tudomására hozását kell érteni. Lényeges ugyanakkor, hogy a kezdeményező közbeszerzési jogsértés kapcsán a tudomásra jutásától számított hatvan napon belül kezdeményezhet jogorvoslati eljárást. Az adott jogsértés azonban csak egyszer juthat a kezdeményező tudomására, így annak nincs jelentősége, hogy a kezdeményező a jogsértést mikor ismerte fel. Azt kell vizsgálni, hogy a kezdeményező mikor került birtokába azon adatoknak, iratoknak, melyből a jogsértés ténye megállapítható. Az EKR publikus felülete, ami a jelen kezdeményezés alapja, a szerződés-ellenőrzési eljárás megindításának időpontjától kezdődően, de már azt megelőzően is a kezdeményező rendelkezésére állt. A szerződés-ellenőrzési eljárás megindításának időpontja és azon időpont között, amikor az ajánlatkérő biztosította a hozzáférést az EKR-hez, több, mint egy hónap telt el.

53. Az ajánlatkérő az elkésztési kifogáson túl további eljárási kifogást is előterjesztett, amely szerint álláspontja szerint nem a megfelelő jogalapra hivatkozással terjesztette elő jogorvoslati kezdeményezését a kezdeményező.

54. Az ajánlatkérő ekörben rögzítette, hogy a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontja alapján köteles az EKR-en keresztül a Közbeszerzési Hatóság által működtetett nyilvános elektronikus szerződéstárban (a továbbiakban: CoRe), valamint az EKR-ben közzétenni a közbeszerzési tervet, valamint annak módosítását az elfogadást követően haladéktalanul. A Kbt. 153. § (2) bekezdése alapján továbbá az (1) bekezdésben foglaltak mellett a Közbeszerzési Hatóság elnöke a Döntőbizottság hivatalból való eljárását kezdeményezheti különösen, ha az ajánlatkérő a Közbeszerzési Hatóság felhívása ellenére az előírt határidőben nem teszi közzé a 43. § (1) bekezdés a)–c) pontja és 43. § (2) bekezdés a)–c) pontja szerinti adatokat, információkat, dokumentumokat az EKR-en keresztül a CoRe-ban, valamint az EKR-ben.

55. Az ajánlatkérő rámutatott, hogy a Kbt. 153. § (2) bekezdése szerinti felhívás részére nem érkezett, ennek hiányában ajánlatkérő álláspontja szerint a hivatalbóli kezdeményező nem indíthatott volna jogorvoslati eljárást. Így, mivel a kezdeményező nem hívta fel az ajánlatkérőt a terv közzétételének pótlására, a kezdeményezés benyújtására nem volt jogosult.

56. Az ajánlatkérő álláspontja szerint az EKR működése nem felel meg a jogszabályi előírásoknak, mivel a közzétételre nyitva álló határidő lejártát követően a közbeszerzési terv közzétételére nincs lehetőség.

57. Az ajánlatkérő a kezdeményezéssel kapcsolatban az alábbi érdemi észrevételt tette.

58. Az első kezdeményezési elem tekintetében az ajánlatkérő előadta, hogy tevékenysége során jellemzően nem kerül sor közbeszerzési eljárások lefolytatására, az ehhez szükséges megfelelő tapasztalatokkal rendelkező szakember foglalkoztatására nincs lehetősége, így kerülhetett sor arra, hogy nem tett eleget a 2021. és 2022. évek vonatkozásában a közbeszerzési terv, illetve a 2021. év vonatkozásában a módosított közbeszerzési terv EKR-ben történő közzétételi kötelezettségének.

59. Az ajánlatkérő külön kiemelte, hogy az EKR Felhasználói kézikönyve nem tartalmaz semmilyen útmutatót, segédletet a közbeszerzési terv közzétételére vonatkozóan, mely megakadályozza, hogy annak az ajánlatkérők határidőben eleget tudjanak tenni.

60. Az ajánlatkérő hivatkozott arra, hogy a 2021-2022. évben a Covid19-pandémia, a rendeleti kormányzás, és az ezek kapcsán kialakult kedvezőtlen gazdasági folyamatok jelentős többlet terhet róttak rá, így nem szándékosan, de elkerülte a figyelmét, hogy a közbeszerzési tervvel kapcsolatban jogszabályban foglalt kötelezettségei lennének. Az EKR rendszer működéséből adódóan pedig 2023 április 1-jén nem lehet közzétenni már tervet, ami jogsértő, mert az elmaradt tervet nem lehet pótolni.

61. Az ajánlatkérő rámutatott, hogy a 2021. évi közbeszerzési tervét az ajánlatkérő Polgármesterének 13/2021. (I. 28.) számú határozata 1. számú melléklete tartalmazta, mely közbeszerzési terv alapján 2021. évre egy közbeszerzési eljárás lefolytatását tervezte „Bölcsődei férőhelyek kialakítása Vasszécsenyben” tárgyban. Az eljárás megindítását és lefolytatását a Kbt. 115. §-a szerint 2021. első negyedévében prognosztizálta. Ezen közbeszerzési eljárás megindítására az EKR-ben EKR000121422021 számon, a Kbt. 115. § szerint, az ajánlattételi felhívás közvetlen megküldésével, a nyílt eljárás nemzeti eljárásrendben irányadó szabályainak alkalmazásával, 2021. január 29-én került sor.

62. Az ajánlatkérő rögzítette, hogy a 2021-es évben március 31-ét követően a közbeszerzési terv és a módosítás közzétételére jogszerűen nem volt lehetősége, csakúgy, mint a 2022-es év esetében sem. Mindazonáltal a kezdeményező jogorvoslati eljárására tekintettel utólag a honlapján közzétette a 2021-es és 2022-es évre vonatkozóan a közbeszerzési terveit módosítását.

63. A második kezdeményezési elem tekintetében előadta, hogy fenntartja az első kezdeményezési elemekben foglaltakat.

64. A harmadik kezdeményezési elem tekintetében szintén az első kezdeményezési elem tekintetében leírtakat tartja fenn.

65. Az ajánlatkérő kérte a Döntőbizottságtól, hogy amennyiben nem alaposak az eljárási kifogásai, úgy a jogsértés megállapítása mellett ne alkalmazzon bírságot.

66. Az ajánlatkérő további észrevételében rámutatott, hogy álláspontja továbbra is az, hogy kezdeményezés elkésett, a hivatalbóli kezdeményező az EKR publikus felülete alapján egyértelműen meg tudta állapítani a közbeszerzési tervek hiányát, nincs jelentősége annak, hogy a hivatalbóli kezdeményező azt a szerződés ellenőrzési eljárás során mikor ellenőrizte.

67. Az ajánlatkérő rámutatott, hogy jelen jogorvoslat tárgya szerinti közbeszerzési tervek és azok módosításai kapcsán adatbekérésre nem került sor. Amennyiben a hivatalbóli kezdeményező a lefolytatott eljárást is ellenőrizni kívánta, az EKR publikus felületén elérhető adatokat is ellenőriznie kellett, ahhoz nem volt szükség arra, hogy az ajánlatkérő a hivatalbóli kezdeményező részére jogosultságot biztosítson a lefolytatott eljárás adataihoz.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

68. A Döntőbizottság az első kezdeményezési elem vizsgálata során anyagi jogi szempontból a 2021. évre vonatkozóan állított jogsértés tekintetében a 2021. március 31-én hatályos Kbt.-t, a 2022. évre állított jogsértés tekintetében a 2022. március 31-én hatályos Kbt.-t alkalmazza. A Döntőbizottság a második kezdeményezési elem vizsgálata során anyagi jogi szempontból a 2021. április 1. és 2021. december 31. között hatályos Kbt.-t alkalmazza. A jogorvoslati kezdeményezés napja 2023. március 9-e volt, így eljárásjogi szempontból az e napon hatályos szabályok alapján bírálta el a kezdeményezésben foglaltakat.

69. A Döntőbizottságnak a kezdeményezésben állított jogsértések érdemi vizsgálatát megelőzően az ajánlatkérő által előterjesztett eljárási kifogások tekintetében kellett állást foglalnia.

70. Az ajánlatkérő észrevételében két eljárási kifogást terjesztett elő az alábbi indokokra hivatkozva:

- 1./ Állította, hogy a hivatalbóli kezdeményezés elkésett.
- 2./ Állította, hogy a hivatalbóli kezdeményező nem a megfelelő jogalapra hivatkozva terjesztette elő jogorvoslati kezdeményezését, így a hivatalbóli kezdeményezés feltételei nem álltak fenn.

71. A Döntőbizottság az előterjesztett eljárási kifogásokat az alábbiak szerint vizsgálta meg.

72. A Döntőbizottság elsőként az elkésettség kérdését vizsgálta, vagyis, hogy a hivatalbóli kezdeményező kezdeményezését határidőben nyújtotta-e be. A vizsgálat során a Döntőbizottság az alábbi megállapításra jutott.

73. A Kbt. 152. § (1) bekezdésének a) pontja 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:

a) Közbeszerzési Hatóság elnöke.

74. A Kbt. 152. § (2) bekezdése szerint a Közbeszerzési Döntőbizottság hivatalból való eljárását az (1) bekezdés a)-f) pontja, h)-i) pontja és k)-l) pontja szerinti személy vagy szervezet a jogsértés tudomásra jutásától számított hatvan napon belül, az (1) bekezdés g), j), m) és n) pontja szerinti szervezet vagy személy a jogsértés tudomásra jutásától számított kilencven napon belül, de

a) legkésőbb a jogsértés megtörténtétől számított három éven belül,

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

c) támogatásból megvalósuló beszerzés esetén az a) és b) ponttól eltérően az adott támogatás folyósítására és felhasználására vonatkozó jogszabályban előírt iratmegőrzési kötelezettség időtartamán belül, de legalább a jogsértés megtörténtétől - közbeszerzési eljárás mellőzésével történt beszerzés esetén a szerződés megkötésének időpontjától, vagy ha ez nem állapítható

meg, akkor a szerződés teljesítésének bármelyik fél által történt megkezdésétől - számított öt éven belül kezdeményezheti.

A Kbt. 153. § (2) bekezdése szerint az (1) bekezdésben foglaltak mellett a Közbeszerzési Hatóság elnöke a Közbeszerzési Döntőbizottság hivatalból való eljárását kezdeményezheti különösen, ha az ajánlatkérő a Közbeszerzési Hatóság felhívása ellenére az előírt határidőben nem teszi közzé a 43. § (1) bekezdés a)-c) pontja és 43. § (2) bekezdés a)-c) pontja szerinti adatokat, információkat, dokumentumokat az EKR-en keresztül a CoRe-ban, valamint az EKR-ben.

75. A hivatalbóli kezdeményező a Kbt. 152. § (1) bekezdés a) pontja szerint kezdeményezte a Döntőbizottság hivatalból való eljárását, a hivatalbóli kezdeményezés benyújtására nyitva álló szubjektív határidőt a Kbt. 152. § (2) bekezdésének első fordulata (a jogsértés tudomásra jutásától számított hatvan nap) határozza meg.

76. A Döntőbizottság megállapította, hogy az ajánlatkérő az eljárásjogi kifogásában azt adta elő, hogy a tudomásszerzés 2022. december 5-én megvalósult, mert ekkor rendelte el a hatósági ellenőrzési eljárását a kezdeményező, amely napon már rendelkezésére állt az EKR publikus felülete, amelyen keresztül észlelhette volna az állított jogsértéseket.

77. A Döntőbizottság rámutat, hogy a fentiekkel szemben a kezdeményező úgy nyilatkozott, hogy legkorábban az ajánlatkérő által 2023. január 13-án megadott EKR hozzáféréssel juthatott tudomására az állított jogsértés, azonban ténylegesen a csatolt képernyőfelvétel alapján 2023. február 24-én jutott a tudomására. Ekörben előadta, hogy bár az állított jogsértések valóban fellelhetők az EKR publikus oldalán, azonban a hatósági eljárás konkrét közbeszerzési szerződés ellenőrzéséhez kapcsolódik, amely ellenőrzést 2023. január 13-ától végezhetette el a biztosított EKR hozzáférés alapján, amely ellenőrzés keretében jutottak tudomására az állított jogsértések. Erre tekintettel, mivel nem állt rendelkezésre arra utaló információ, nem volt köteles és nem is tekintette meg az ajánlatkérő közbeszerzési terveit az EKR publikus felületén.

78. A Döntőbizottság elfogadta a kezdeményező által állított jogsértések tudomásra jutásának idejét, amit 2023. január 13-ban határozott meg, amely napon kapott EKR hozzáférést a kezdeményező az elrendelt vizsgálat tárgyát képező közbeszerzési eljáráshoz, amely naptól fogva nyílt meg a lehetősége, hogy azt megvizsgálja, és ennek a vizsgálatnak a keretében került abba a helyzetbe, hogy észlelje a vizsgálat tárgyától eltérő, de jogsértést megalapozó ajánlatkérői magatartást. Erre tekintettel a kezdeményezés nem késett el.

79. A Döntőbizottság ezt követően a 2. pontban megfogalmazott eljárási kifogást vizsgálta.

80. A Döntőbizottság rögzíti, hogy az ajánlatkérő a 2. pontban leírt eljárási kifogás tekintetében azt fogalmazta meg, hogy a kezdeményező által állított jogsértések miatt nem a Kbt. 152. § (1) bekezdés a) pontja alapján, hanem a Kbt. 153. § (2) bekezdése szerint lett volna lehetősége a jogorvoslati kezdeményezés előterjesztésére.

81. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a jogorvoslati kezdeményezésben állított jogsértések esetében a Közbeszerzési Hatóság elnökének mind a Kbt. 152. § (1) bekezdés a) pontja alapján, mind a Kbt. 153. § (2) bekezdése alapján lehetősége van a Döntőbizottság előtt jogorvoslati eljárást kezdeményezni.

82. A Döntőbizottság jelen jogorvoslati eljárással kapcsolatban rámutat, hogy a Közbeszerzési Hatóság Elnökének a névtelen bejelentés alapján lefolytatott vizsgálata során jutottak tudomására a kezdeményezésben állított jogsértések, így azok tudomására jutása feladatkörének ellátása során történt meg. A Kbt. 152. § (1) bekezdése nem sorolja fel taxatív jelleggel azon jogsértések körét, amely miatt a Közbeszerzési Hatóság elnöke jogorvoslati eljárást kezdeményezhet. A Kbt. 152. § (1) bekezdés szerint a Hatóság Elnöke bármilyen a feladatköre ellátása során tudomására jutott Kbt.-be ütköző magatartás vagy mulasztás esetén is kezdeményezhet jogorvoslati eljárást. Jelen esetben a 2020. és 2021. évi közbeszerzési terv EKR-be történő feltöltésének hiánya, a 2021-es év közbeszerzési terv módosításának hiánya, és a módosítás EKR-be való feltöltésének hiánya, valamint a 2020. évi és 2021. évi közbeszerzési terv EKR rendszerben való fenntartásának hiánya a következő évi közbeszerzési terv EKR rendszerben történő publikálásáig. Erre tekintettel a kezdeményezésre a Közbeszerzési Hatóság Elnökének általános jogosultsága volt.

83. A Döntőbizottság a fentiek alapján megállapította, hogy az ajánlatkérő által előterjesztett eljárási kifogások nem álltak helyt, így a kezdeményezés vizsgálatának érdemi akadálya nincs.

84. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a kezdeményező kezdeményezésben három kezdeményezési elembe határozta meg az ajánlatkérő által megvalósított jogsértéseket, illetőleg az egyes kezdeményezési elemeken belül több jogsértést állított az alábbiak szerint.

85. Az első kezdeményezési elembe három ajánlatkérő által megvalósított jogsértést állított a kezdeményező:

I/1. Az ajánlatkérő nem tette közzé az EKR publikus felületén a 2021-es év közbeszerzési tervét, amellyel megsértette a Kbt. 42.§ (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontját.

I/2. Az ajánlatkérő nem tette közzé az EKR publikus felületén a 2022-es év közbeszerzési tervét, amellyel megsértette a Kbt. 42. § (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontját.

I/3. Az ajánlatkérő nem tette közzé az EKR publikus felületén a 2021-es közbeszerzési terv módosítását, amellyel megsértette a Kbt. 42. § (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontját.

86. A második kezdeményezési elembe állította, hogy az ajánlatkérő a 2021-es év közbeszerzési tervét nem módosította, amellyel megsértette a Kbt. 42. § (3) bekezdés második fordulatában foglaltakat.

87. A harmadik kezdeményezési elembe két ajánlatkérő által megvalósított jogsértést állított a kezdeményező:

III/1. Az ajánlatkérő nem tett eleget annak a kötelezettségének, hogy a 2021-es év közbeszerzési tervét az EKR publikus felületén a 2022-es évi közbeszerzési terv publikálásig elérhetővé tegye, amellyel megsértette a Kbt. 43. § (4) bekezdésében foglaltakat.

III/2. Az ajánlatkérő nem tett eleget annak a kötelezettségének, hogy a 2022-es év közbeszerzési tervét az EKR publikus felületén a 2023-es évi közbeszerzési terv publikálásig elérhetővé tegye, amellyel megsértette a Kbt. 43. § (4) bekezdésében foglaltakat.

88. A Kbt. 3.§ 16. pontja szerint kérelmi elem: a Közbeszerzési Döntőbizottsághoz benyújtott jogorvoslati kérelemnek az az elkülöníthető része, amely tartalmazza a jogsértőnek vélt kérelmezetti eljárási cselekményt, magatartást, döntést vagy mulasztást a megsértett

jogszabályi rendelkezés(ek) megjelölésével, valamint a Közbeszerzési Döntőbizottság döntésére irányuló indítványt és annak indokait, azzal, hogy a kérelmező ajánlatának vagy részvételi jelentkezésének érvénytelenségét megállapító ajánlatkérői döntés vitatása egy kérelmi elemet képez, kivéve, ha valamely érvénytelenségi okhoz egyéb jogkövetkezmény is fűződik.

89. A Döntőbizottság a benyújtott jogorvoslati kezdeményezés tartalma, a Kbt. kérelmi elem fogalma, valamint a megsértett jogszabályhelyek egymáshoz való viszonya alapján megállapította, hogy a kezdeményezés a következő kettő kezdeményezési elemet tartalmazza.

90. Az első kezdeményezési elem.

A Döntőbizottság az első kezdeményezési elemen belül két részt különített el, az alábbiak szerint.

I/1. Az ajánlatkérő nem tette közzé az EKR publikus felületén a 2021-es év közbeszerzési tervét, valamint az ajánlatkérő nem tett eleget annak a kötelezettségének, hogy a 2021-es év közbeszerzési tervét az EKR publikus felületén a 2022-es évi közbeszerzési terv publikálásig elérhetővé tegye, amellyel megsértette a Kbt. 42. § (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontját, valamint a Kbt. 43. § (4) bekezdését.

I/2. Az ajánlatkérő nem tette közzé az EKR publikus felületén a 2022-es év közbeszerzési tervét, valamint az ajánlatkérő nem tett eleget annak a kötelezettségének, hogy a 2022-es év közbeszerzési tervét az EKR publikus felületén a 2023-as évi közbeszerzési terv publikálásig elérhetővé tegye, amellyel megsértette a Kbt. 42. § (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontját, valamint a Kbt. 43. § (4) bekezdését.

91. A második kezdeményezési elem.

Az ajánlatkérő a 2021-es év közbeszerzési tervét nem módosította, valamint nem tette közzé az EKR publikus felületén a 2021-es év közbeszerzési terv módosítását, amellyel megsértette a Kbt. 42. § (3) bekezdés második fordulatában foglaltakat, valamint a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontjában foglaltakat.

92. A Döntőbizottság a fentiekben meghatározott kezdeményezési elemeket érdemben a következők szerint vizsgálta meg.

93. Az első kezdeményezési elemen belül az I/1. kezdeményezési elem vizsgálata során a Döntőbizottságnak abban a kérdésben kellett állást foglalnia, hogy az ajánlatkérő eleget tett-e annak a kötelezettségének, hogy a 2021-es évi közbeszerzési tervét feltöltötte az EKR publikus felületére, és azt elérhetővé tette a 2022-es év közbeszerzési tervének publikálásig.

94. A Döntőbizottság az I/1. kezdeményezési elem vizsgálata során az alábbi jogszabályi rendelkezésekre volt figyelemmel.

A Kbt. 5. § (1) bekezdése szerint e törvény alapján közbeszerzési eljárás lefolytatására kötelezettek:

- a) a minisztérium,
- b) a Kormány által kijelölt központi beszerző szerv,

c) az állam, minden költségvetési szerv, a közalapítvány, a helyi önkormányzat, a helyi és országos nemzetiségi önkormányzat, a helyi és nemzetiségi önkormányzatok társulása, a területfejlesztési önkormányzati társulás, a térségi fejlesztési tanács,

d) a 9. § (1) bekezdés h)-i) pontja szerinti jogi személyek,

e) az a jogképes szervezet, amelyet nem ipari vagy kereskedelmi jellegű, kifejezetten közérdekű tevékenység folytatása céljából hoznak létre, vagy amely bármilyen mértékben ilyen tevékenységet lát el, feltéve, hogy e szervezet felett az a)-e) pontban meghatározott egy vagy több szervezet, az Országgyűlés vagy a Kormány közvetlenül vagy közvetetten meghatározó befolyást képes gyakorolni vagy működését többségi részben egy vagy több ilyen szervezet (testület) finanszírozza.

A Kbt. 42. § (1) bekezdése szerint az 5. § (1) bekezdésében meghatározott ajánlatkérők - a központi beszerző szervek kivételével - a költségvetési év elején, legkésőbb március 31. napjáig éves összesített közbeszerzési tervet (a továbbiakban: közbeszerzési terv) készítenek az adott évre tervezett közbeszerzéseikről. A közbeszerzési tervet az ajánlatkérő legalább öt évig megőrzi. A közbeszerzési terv nyilvános.

A Kbt. 43. § (2) bekezdése szerint az ajánlatkérő köteles az EKR-ben közzétenni

a) a közbeszerzési tervet, valamint annak módosítását az elfogadást követően haladéktalanul.

A Kbt. 43. § (4) bekezdése szerint a (2) bekezdés a) pontja szerinti közbeszerzési tervnek a tárgyévét követő évre vonatkozó közbeszerzési terv EKR-ben történő közzétételéig kell elérhetőnek lennie.

A 424/2017 (XII.19) Korm. rendelet (5) bekezdése szerint az ajánlatkérő a Kbt. 42. § (1) bekezdése szerinti közbeszerzési terv minimális adattartalmaként az EKR-ben megadja:

a) a közbeszerzés tárgyát,

b) a közbeszerzés tervezett mennyiségét,

c) a közbeszerzésre irányadó eljárási rendet,

d) a tervezett eljárás fajtáját,

e) az eljárás megindításának tervezett időpontját, és

f) a szerződés teljesítésének várható időpontját.

95. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a Kbt. 5. § (1) bekezdésében felsorolja azon személyi kört, akik kötelesek a jogszabályban meghatározott feltételek fennállása esetén kötelesek közbeszerzési eljárás lefolytatására. A Kbt. 5. § (1) bekezdés c) pontjában a jogszabály kiemeli, hogy ezen körbe esnek a helyi önkormányzatok is. Jelen jogorvoslati eljárás ajánlatkérője Vasszécseny Önkormányzata, így tényszerűen megállapítható, hogy mint helyi önkormányzat köteles a jogszabályban meghatározott esetekben beszerzési igényeinek kielégítése végett közbeszerzési eljárást lefolytatni.

96. A Döntőbizottság rámutat, hogy a Kbt. 42. § (1) bekezdése kógens szabályként meghatározza, hogy a Kbt. 5. § (1) bekezdésében meghatározott ajánlatkérőnek minden költségvetési év elején, de legkésőbb tárgyév március 31-ig köteles közbeszerzési tervet készíteni.

97. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a közbeszerzési terv határidőben való elkészítését követően a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontja szerint a közbeszerzési tervet haladéktalanul köteles az EKR-ben közzétenni, a 424/2017 (XII. 19.) Korm. rendelet (5) bekezdésében meghatározott minimum tartalommal. A közzétett közbeszerzési terv az EKR publikus felületére kerül feltöltésre, így az bárki által megtekinthető, amely a közbeszerzések átláthatóságának biztosítását is szolgálja.

98. A Döntőbizottság rögzíti, hogy az ajánlatkérő a 2021-es év vonatkozásában elkészítette a közbeszerzési tervét, azonban azt nem töltötte fel az EKR publikus felületére a Kbt. által meghatározott – 2021. március 31. – határidőben, és azt követően sem.

99. A Döntőbizottság rögzíti, hogy az ajánlatkérő tekintettel arra, hogy nem töltötte fel a 2021-es év közbeszerzési tervét az EKR-be, így nem tudott eleget tenni azon kötelezettségének sem, amely a feltöltéshez kapcsolódó, azt követő magatartás, hogy a 2021-es év közbeszerzési tervét az EKR felületén elérhetővé kell tenni a 2022-es év közbeszerzési tervének publikálásáig. A Döntőbizottság álláspontja szerint annak vizsgálata, hogy az ajánlatkérő a 2021-es év közbeszerzési tervét az EKR felületén elérhetővé tette, avagy sem a 2022-es év közbeszerzési tervének publikálásáig, okafogyottá vált azáltal, hogy az ajánlatkérő magát a 2021-es évi közbeszerzési tervet sem töltötte fel, így az atekintetben megvalósított jogsértése szubszumálja ezen jogsértését.

100. A Döntőbizottság a fentiek alapján megállapította, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 42.§ (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontját, amikor a 2021-es év közbeszerzési tervét nem töltötte fel az EKR publikus felületére 2021. március 31. napjáig.

101. Az első kezdeményezési elemen belül az I/2. rész vizsgálata során a Döntőbizottságnak abban a kérdésben kellett állást foglalnia, hogy az ajánlatkérő eleget tett-e annak a kötelezettségének, hogy a 2022-es év közbeszerzési tervét feltöltötte az EKR publikus felületére és azt elérhetővé tette a 2023-es év közbeszerzési tervének publikálásig.

102. A Döntőbizottság ezt követően I/2. kezdeményezési elemet vizsgálta meg.

103. A Döntőbizottság rögzíti, hogy jelen határozat 94-97. pontjaiban foglaltakat jelen rész vizsgálata során is figyelembe vette, azt megismételni nem kívánja.

104. A Döntőbizottság rögzíti, hogy az ajánlatkérő a 2022-es év vonatkozásában elkészítette a közbeszerzési tervét, azonban azt nem töltötte fel az EKR publikus felületére a Kbt. által meghatározott –2022. március 31.– határidőben és azt követően sem.

105. A Döntőbizottság rögzíti, hogy az ajánlatkérő tekintettel arra, hogy nem töltötte fel a 2022-es év közbeszerzési tervét az EKR-be, így nem tudott eleget tenni azon kötelezettségének sem, amely a feltöltéshez kapcsolódó, azt követő magatartás, hogy a 2022-es év közbeszerzési tervét az EKR felületén elérhetővé kell tenni a 2023-as év közbeszerzési tervének publikálásáig. A Döntőbizottság álláspontja szerint annak vizsgálata, hogy az ajánlatkérő a 2022-es év közbeszerzési tervét az EKR felületén elérhetővé tette, avagy sem a 2023-as év közbeszerzési tervének publikálásáig, okafogyottá vált azáltal, hogy az ajánlatkérő magát a 2022-es évi közbeszerzési tervet sem töltötte fel, így az atekintetben megvalósított jogsértése szubszumálja ezen jogsértését.

106. A Döntőbizottság a fentiek alapján megállapította, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 42.§ (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontját, amikor a 2022-es év közbeszerzési tervét nem töltötte fel az EKR publikus felületére 2022. március 31. napjáig.

107. A Döntőbizottság a fentiek alapján az első kezdeményezési elem vonatkozásában megállapította, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 42. § (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 43. § (2) bekezdés a) pontját, amikor a 2021-es év közbeszerzési tervét nem töltötte fel az

EKR publikus felületére 2021. március 31. napjáig, valamint a 2022-es év közbeszerzési tervét nem töltötte fel az EKR publikus felületére 2022. március 31. napjáig.

108. A Döntőbizottságnak a második kezdeményezési elem vizsgálata során abban a kérdésben kellett állást foglalnia, hogy az ajánlatkérő módosította-e a 2021-es év közbeszerzési tervét, valamint, hogy a módosított 2021-es év közbeszerzési tervét feltöltötte-e az EKR publikus részére.

109. A Döntőbizottság a második kezdeményezési elem vizsgálata során a 94. pontban hivatkozottakon túl az alábbi jogszabályi rendelkezést vette figyelembe.

A Kbt. 42. § (3) bekezdése szerint a közbeszerzési terv nem vonja maga után az abban megadott közbeszerzésre vonatkozó eljárás lefolytatásának kötelezettségét. Az ajánlatkérő a közbeszerzési tervben nem szereplő közbeszerzésre vagy a tervben foglaltakhoz képest módosított közbeszerzésre vonatkozó eljárást is lefolytathat. Ezekben az esetekben a közbeszerzési tervet módosítani kell az ilyen igény vagy egyéb változás felmerülésekor, megadva a módosítás indokát is.

110. A Döntőbizottság előzetesen rögzíti, hogy a második kezdeményezési elemben vizsgált ajánlatkérői cselekmények – közbeszerzési terv módosítása és annak EKR publikus rendszerére való feltöltése – egymással összefüggenek, azok egymásra épülnek, így az egyik eljárási cselekményt időben megelőző cselekmény hiányára tekintettel az ajánlatkérő másik cselekményének vizsgálata okafogyottá válik.

111. A Döntőbizottság rámutat, hogy a Kbt. 42. § (3) bekezdésében foglaltakra tekintettel az ajánlatkérőnek az adott év, jelen jogorvoslati eljárás esetében a 2021-es év közbeszerzési tervét módosítani kell abban az esetben, amennyiben a közbeszerzési tervben nem szereplő közbeszerzésre vagy a tervben foglaltakhoz képest módosított közbeszerzésre kíván közbeszerzési eljárást lefolytatni.

112. A Döntőbizottság rámutat, hogy az tényszerűen megállapítható, hogy az ajánlatkérő által a 2021-es év tekintetében elkészített, azonban jogsértő módon az EKR publikus felületére nem publikált közbeszerzési tervében egy közbeszerzés megvalósítása szerepelt.

113. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a rendelkezésre álló adatokból megállapítható, hogy a 2021-es év közbeszerzési tervében szereplő közbeszerzési eljárás eredménytelenül zárult, erre tekintettel 2021-ben az ajánlatkérő más eljárásrendben, ismételten lefolytatta az adott beszerzésre vonatkozó közbeszerzési eljárását. A megismételt közbeszerzési eljárásra tekintettel a Kbt. előírásának való megfelelés okán a 2021-es év közbeszerzési tervét módosítani kellett volna, amit elmulasztott, így a 2021-es év módosított közbeszerzési terve nem készült el.

114. A Döntőbizottság rögzíti, hogy tekintettel arra, hogy a 2021-es év közbeszerzési terv módosítása nem készült el, így azt nem tudta publikálni az EKR rendszerbe, így ennek elmaradásának vizsgálata okafogyottá vált, az elkészítés hiánya miatt megállapított jogsértésre tekintettel.

115. A Döntőbizottság a fentiek alapján a második kezdeményezési elem vizsgálata során megállapította, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 42. § (3) bekezdését azzal, hogy nem módosította a 2021-es év közbeszerzési tervét.

116. A Döntőbizottság a fenti indokok alapján az első és a második kezdeményezési elem tekintetében a Kbt. 165. § (2) bekezdés c) pontja alapján megállapította a jogsértés megtörténtét.

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

118. A határozat közigazgatási perben történő felülvizsgálatát a Kbt. 170. §-a biztosítja. A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy jelen határozat közigazgatási perben történő felülvizsgálatára a közigazgatási perrendtartásról szóló 2017. évi I. törvény (a továbbiakban: Kp.) 12. § (1) bekezdés és a 13. § (3) bekezdés a) pont aa) alpontja szerint a Fővárosi Törvényszék kizárólagosan illetékes.

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

B u d a p e s t, 2023. május 11.

Dr. Schaller Emil sk.
közbeszerzési biztos
a tanács elnöke

Berekméri Ágnes sk.
közbeszerzési biztos

Hubáné dr. Szabó Ágnes sk.
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Tóth Zoltánné
titkárságvezető

Kapják:

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