



KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG

1026 Budapest, Riadó u. 5.

Tel.: 06-1/882-8594

Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

- Az ügy iktatószáma:** D.435/11/2020.
- A hivatalbóli kezdeményező:** Közbeszerzési Hatóság Elnöke
(Budapest, Riadó u. 5.)
- A hivatalbóli kezdeményező képviselője:** Dr. Szeiffert Gabriella felelős akkreditált
közbeszerzési szaktanácsadó
- A közös ajánlatkérők:** Dél-Budai Tankerületi Központ
(Budapest, Fehérvári út 126-128.)
Dél-Pesti Tankerületi Központ
(Budapest, Bajcsy-Zsilinszky út 59/a.)
Külső-Pesti Tankerületi Központ
(Budapest, Üllői út 453.)
- A közös ajánlatkérők képviselője:** Dr. Bárczi Péter felelős akkreditált
közbeszerzési szaktanácsadó
Sourcing Hungary Kft.
(Budapest, Madarász V. u. 47-49.)
- A beszerzés tárgya, értéke:** Dél-Budai TK - földgáz energia beszerzés, értéke: nettó
623.548.090.-Ft

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 a közös ajánlatkérők megsértették a központosított közbeszerzési rendszerről, valamint a központi beszerző szervezet feladat- és hatásköréről szóló 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet (a továbbiakban: 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet) 7. § (3) bekezdését, és 8. § (4) bekezdését.

A Döntőbizottság a közös ajánlatkérővel szemben 4.000.000.-Ft, azaz négymillió forint bírságot szab ki.

A Döntőbizottság felhívja a közös ajánlatkérőket, hogy a bírság összegét a határozat kézbesítésétől számított 15 napon belül a Közbeszerzési Hatóság Magyar Államkincstárnál vezetett 10032000-01040360-00000000 számú központosított beszedési számlájára átutalással teljesítsék.

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. A jogi képviselővel eljáró fél, illetve a belföldi székhellyel rendelkező gazdálkodó szervezet kizárólag elektronikus úton nyújthatja be a keresetet.

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1. A Dél-Budai Tankerületi Központ, a Dél-Pesti Tankerületi Központ és a Külső-Pesti Tankerületi Központ, mint közös ajánlatkérők 2020. május 29. napján a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) Második Rész szerinti nyílt közbeszerzési eljárást indítottak a 2020/S 106-255901 számú eljárást megindító felhívás (a továbbiakban: felhívás) feladásával. A közös ajánlatkérők az eljárást az Elektronikus Közbeszerzési Rendszerben (a továbbiakban: EKR) folytatták le EKR000495312020 azonosítószám alatt.

2. A közös ajánlatkérők a felhívásban az alábbiak szerint rendelkeztek a közbeszerzés tárgyáról és mennyiségéről.

II.1) A beszerzés mennyisége

II.1.1) Elnevezés:

Dél-Budai TK – földgáz energia

II.1.4) Rövid meghatározás:

Földgáz energia szállítása az ajánlatkérő részére a 2020.10.1. 06:00 CET – 2022.10.1. 06:00 CET közötti időszakra vonatkozóan, teljes ellátás alapú földgáz energia kereskedelmi szerződés keretében.

II.1.6) Részekre vonatkozó információk

A beszerzés részekből áll: nem

II.2.3)

A teljesítés helye

NUTS-kód: HU110 Budapest

A teljesítés fő helyszíne:

A magyarországi földgáz-elosztóhálózat átadási pontja: Budapest

II.2.4)

A közbeszerzés ismertetése:

Földgáz energia szállítása az ajánlatkérő részére 2020.10.1. 06:00 CET – 2022.10.1. 06:00 CET közötti időszakra vonatkozóan, teljes ellátás alapú földgáz energia kereskedelmi szerződés keretében összesen 4 360 476 m³ mennyiségű földgáz energia beszerzése céljából.

Az ajánlatkérő a megadott mennyiségtől pozitív irányba 30 %-kal pótdíjmentesen eltérhet mint opcionális rész.

A meghatározott mennyiségeket az MSZ 1648:2016 szabvány szerint 15 oC és 101 325 kPa referencia körülményeken kell értelmezni gáztechnikai normál állapotra számolva kell értelmezni (g_{nm3}).

3. A felhívás IV.2.2) pontjában szerepelt, hogy az ajánlattételi határidő 2020. június 29. napján 11:00 órakor jár le.
4. A benyújtott ajánlatok elbírálásáról szóló összegezés 2020. július 21. napján készült el.
Az összegezés szerint az eljárás eredményes volt, az ajánlattételi határidő 4 gazdasági szereplő nyújtott be ajánlatot, az eljárás nyertes ajánlattevője az NKM Energia Zrt. lett.
5. A közös ajánlatkérők 2020. szeptember 15. napján adták fel az eljárás eredményéről szóló, 2020/S 182-437447 iktatószámú tájékoztatót az Európai Unió Hivatalos Lapjába.
6. A Dél-Pesti Tankerületi Központ és a nyertes ajánlattevő NKM Energia Zrt. 2020. szeptember 8. napján teljes ellátás alapú földgáz energia kereskedelmi szerződést kötöttek. A szerződés 4. pontja szerint a felek a szerződést 2020. október 01. napján 6:00 CET órától kezdődően 2022. október 1. napján 6:00 CET óráig tartó határozott időtartamra kötötték meg.
7. A Dél-Budai Tankerületi Központ és a nyertes ajánlattevő NKM Energia Zrt. 2020. szeptember 8. napján teljes ellátás alapú földgáz energia kereskedelmi szerződést kötöttek. A szerződés 4. pontja szerint a felek a szerződést 2020. október 01. napján 6:00 CET órától kezdődően 2022. október 1. napján 6:00 CET óráig tartó határozott időtartamra kötötték meg.
8. A Külső-Pesti Tankerületi Központ és a nyertes ajánlattevő NKM Energia Zrt. 2020. szeptember 8. napján teljes ellátás alapú földgáz energia kereskedelmi szerződést kötöttek. A szerződés 4. pontja szerint a felek a szerződést 2020. október 01. napján 6:00 CET órától kezdődően 2022. október 1. napján 6:00 CET óráig tartó határozott időtartamra kötötték meg.
9. 2020. augusztus 19. napján a fenti közbeszerzési eljárással összefüggésben közérdekű bejelentés érkezett a Közbeszerzési Hatóság Elnöke részére, amely alapján a Közbeszerzési Hatóság Elnöke a Kbt. 152. § (1) bekezdés a) pont szerint hivatalból folytatott jogorvoslati eljárás megindítását kezdeményezte a Döntőbizottságnál.
10. A közös ajánlatkérők a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (3) bekezdés szerinti előzetes beszerzési igényüket a kezdeményezéssel érintett közbeszerzési eljárás megindítását követően, 2020. szeptember 16. napján 12 óra 22 perckor jelentették be a központosított közbeszerzési portálon a 254120078 számú igény azonosító benyújtásával. Az igényhez csatolták a következő megjegyzést: „A Dél-Budai Tankerületi Központ földgáz energia beszerzésének utólagos engedélyeztetési kérelme 2 évre saját hatáskörben történő lefolytatásra – EKR000495312020 uniós nyílt eljárás lefolytatását megindítani. A tájékoztató az eljárás eredményéről feladott státuszban van a TED-en. Az előterjesztést 2020.05.04.én adtuk fel.”
11. A Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság a beszerzési igény elbírálása eredménye tekintetében 2020. szeptember 16. napján 13 óra 18 perckor kelt dokumentumban arról tájékoztatta a közös ajánlatkérőket, hogy a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet alapján a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság megkezdte a földgáz energia beszerzésére

vonatkozó központosított közbeszerzési eljárás előkészítését. A kiemelt termékkörre várhatóan 2020/2021. évben a szerződés megkötésre kerül, amelyből a 2021-2022-es (gázév) évre vonatkozó földgáz energia beszerzések megvalósíthatók lesznek, ezért a 2021-2022-re (gázév) vonatkozó saját hatáskörű beszerzést nem támogatja. A 2020-2021-es évre vonatkozó földgáz energia beszerzés saját hatáskörben megvalósítható.

A hivatalbóli kezdeményezés

12. A kezdeményező 2020. október 7. napján nyújtotta be a Döntőbizottság hivatalból indított eljárását kezdeményező iratot (a továbbiakban: kezdeményezés). Előadta, hogy kezdeményezői jogosultsága a Kbt. 152. § (1) bekezdés a) pont alapján áll fenn.

13. Indokolásában rámutatott, hogy 2020. augusztus 19. napján közérdekű bejelentés érkezett hozzá, amely szerint az ajánlatkérő vélelmezhetően megsértette a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (1) bekezdés b) pontját, a 7. § (3) bekezdését és a 8. § (4) bekezdését.

14. Előadta, hogy 2020. augusztus 29. napján nyilatkozattételre hívta fel a közös ajánlatkérők képviselőit a kijelölt Dél-Budai Tankerületi Központot a tekintetben, hogy az eleget tett-e a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (3) bekezdésében és 8. § (4) bekezdésében előírt kötelezettségének az érintett közbeszerzési eljárás lefolytatása során, továbbá kérte annak igazolását, hogy a Dél-Budai Tankerületi Központ rendelkezik a Korm. rendelet 7. § (3) bekezdése szerinti jóváhagyással a fenti közbeszerzési eljárást érintően.

15. A Dél-Budai Tankerületi Központ válaszában előadta, hogy a megjelölt közbeszerzési eljárást érintően a Miniszterelnökség végleges jóváhagyó tanúsítványával rendelkezik, melyeket 2020. május 25. és 27. napján kapott meg. Nyilatkozott, hogy a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság részére legkésőbb 2020. június 24-én 15:00 óráig kellett bejelenteni a földgáz- és villamosenergia beszerzésre vonatkozó igényeket, melynek határidőben eleget tett, ugyanakkor ebben az időpontban a három tankerületi központra vonatkozó eljárások már kivétel nélkül bontási szakaszban voltak.

A Dél-Budai Tankerületi Központ előadta továbbá, hogy időközben személyes egyeztetést kezdeményezett a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatósággal, melyet követően a központosított beszerzési portálon igénybejelentéssel élt utólagos jóváhagyási kérelem iránt a földgáz energia beszerzésre vonatkozóan.

16. A kezdeményező előadta továbbá, hogy tájékoztatáskéréssel fordult a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság felé is, a tekintetben, hogy a Dél-Budai Tankerületi Központ eleget tett-e a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (3) bekezdésében, valamint a 8. § (4) bekezdésében előírt kötelezettségeknek és rendelkezett-e a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (3) bekezdés szerinti jóváhagyással.

A Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság 2020. szeptember 17. napján benyújtott nyilatkozatában előadta, hogy Dél-Budai Tankerületi Központ és a vele közös ajánlatkérőként szereplő Külső-Pesti Tankerületi Központ és a Dél-Pesti Tankerületi Központ a Korm. rendelet 7. § (3) bekezdése szerinti jóváhagyással nem rendelkezik.

17. A kezdeményező előadta, hogy a közös ajánlatkérők képviselőit a Dél-Budai Tankerületi Központ, valamint a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság

tájékoztatása alapján megállapítható, hogy a közös ajánlatkérők a fenti eljárás megindításakor beszerzési igényüket nem jelentették be előzetesen a központosított közbeszerzési portálon, ezzel megsértették a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (3) bekezdését.

A kezdeményező álláspontja szerint nincs jelentősége annak a ténynek, hogy a közös ajánlatkérők utólagos jóváhagyást kértek a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóságtól ugyanis a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet egyértelműen előzetes és nem utólagos bejelentési kötelezettséget ír elő.

A közös ajánlatkérők feltehetően megsértették a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 8. § (4) bekezdését is, mivel szerződéses kötelezettséget saját hatáskörben történő beszerzés során kötött szerződésben kizárólag a központi beszerző szervezet által a kiemelt termék vonatkozásában megkötendő keretszerződés vagy keretmegállapodás hatálybalépésének időpontjáig vállalhattak volna. A közös ajánlatkérőknek a szerződés időbeli hatályát erre tekintettel kellett volna megállapítania.

18. Megsértett jogszabályhelyként megjelölte a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (3) bekezdését, és 8. § (4) bekezdését.

Kérte, hogy a Döntőbizottság állapítsa meg a jogsértés megtörténtét a Kbt. 165. § (2) bekezdés d) pont alapján és alkalmazza a Kbt. 165. § (3) bekezdés szerinti jogkövetkezményeket.

19. Előadta, hogy a jogsértő esemény megtörténtének napja 2020. május 29-e, a közbeszerzési eljárás megindításának napja, míg a jogsértésről való tudomásszerzés időpontjaként 2020. augusztus 18-át, a közérdekű bejelentés kezdeményező részére való megküldése napját jelölte meg.

A közös ajánlatkérők észrevétele

20. A közös ajánlatkérők képviselője észrevételében előadta, hogy a kezdeményezéssel érintett közbeszerzési eljárást a Miniszterelnökség által kiadott, támogató tartalmú minőségellenőrzési tanúsítvány birtokában indította meg. Álláspontja szerint a közbeszerzési eljárás jogszerűségét igazolja az is, hogy a Miniszterelnökség 2020. augusztus 10. napján támogató tartalmú zárótanúsítványt adott ki és nem kezdeményezett szabálytalansági eljárást.

21. Nyilatkozott, hogy a közös ajánlatkérők a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 1. § (1) bekezdés b) pont alapján tartoznak a tárgyi rendelet hatálya alá. Előadta, hogy a kezdeményezéssel érintett közbeszerzési eljárások tekintetében 2020. május 31. napja volt az előzetes bejelentési határidő a központosított közbeszerzési portálon. Nyilatkozott, hogy a földgáz energia beszerzési igényét 2020. szeptember 16. napján nyújtotta be a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság részére a központosított közbeszerzési portálon. Rögzítette, hogy a kezdeményezéssel érintett közbeszerzési eljárás megindítását követően a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. §-ának megfelelően bejelentette a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság felé a földgáz energia beszerzés saját hatáskörben történő lefolytatása iránti szándékát és meg is kapta 1 évre a Közbeszerzési és Ellátási Főigazgatóság engedélyét az energia beszerzés saját hatáskörben történő lefolytatásához. Tehát a közös ajánlatkérők az energia beszerzés saját hatáskörben történő lefolytatásához 1 éves időtartamra vonatkozó engedéllyel rendelkeznek.

22. Előadta, hogy a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 8. § (4) bekezdésére tekintettel a közös ajánlatkérők a KEF engedély megszerzését követően a szerződések időtartamára meghatározott 2 éves időtartamot módosítani kívánták az engedélyben jóváhagyott 1 éves időtartamra, de ez a közbeszerzési eljárás azon szakaszában már nem volt megvalósítható. Előadta, hogy a szerződésmódosítás keretében tervezi bontó feltételként belefoglalni a szerződésbe a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 8. § (4) bekezdés szerinti időbeni feltételt a Kbt. 141. §-ában meghatározott feltételek fennállásának vizsgálatát követően, illetve vizsgálja a jogsértés reparálása érdekében a Kbt. 143. § (1) bekezdés a) pontjában meghatározott felmondási feltétel fennállását.

23. Álláspontja szerint a kezdeményezéssel érintett közbeszerzési eljárás 2020 májusában való megindítása a Kbt.-nek való megfelelést szolgálta a korábbi szerződés lejártának időpontját (2020. október 1. napja) és a kedvező energia árakat figyelembe véve.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

24. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a közös ajánlatkérők 2020. május 29. napján indították meg a kezdeményezéssel érintett közbeszerzési eljárást, így a jelen jogorvoslati eljárásra a Kbt. és más, releváns jogszabályok e napon hatályos rendelkezéseit kell alkalmazni.

25. A Döntőbizottságnak a kezdeményezés keretei között eljárva abban a kérdésben kellett döntést hoznia, hogy a közös ajánlatkérők a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (3) bekezdésében és 8. § (4) bekezdésében szereplő rendelkezéseket megtartva folytatták-e le a földgáz energia beszerzésére irányuló közbeszerzési eljárást.

26. E körben az irányadó jogszabályi rendelkezések a következőket mondják ki.

A Kbt. 2. § (7) bekezdés szerint e törvény szabályaitól csak annyiban lehet eltérni, amennyiben e törvény az eltérést kifejezetten megengedi. E törvény rendelkezéseinek alkalmazásakor, valamint a jogszabályban nem rendezett kérdésekben a közbeszerzési eljárás előkészítése, lefolytatása, a szerződés megkötése és teljesítése, illetve a közbeszerzési eljárásokkal kapcsolatos jogorvoslati eljárás során a közbeszerzésekre vonatkozó szabályozás céljával összhangban a közbeszerzés alapelveinek tiszteletben tartásával kell eljárni.

A Kbt. értelmező rendelkezéseit tartalmazó 3. § 23. pont értelmében a közbeszerzés megkezdése: a közbeszerzési vagy koncessziós beszerzési eljárást megindító vagy meghirdető hirdetmény feladásának időpontja, a hirdetmény nélkül induló eljárás esetében pedig az eljárást megindító felhívás vagy a tárgyalási meghívó megküldésének, ennek hiányában a tárgyalás megkezdésének időpontja.

A Kbt. 5. § (1) bekezdés c) pont szerint e törvény alapján közbeszerzési eljárás lefolytatására kötelezettek 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.

A Kbt. 31. § (4) bekezdés arról rendelkezik, hogy az e § szerinti központosított közbeszerzési eljárások részletes – e törvénytől az ilyen eljárások sajátosságai miatt szükséges eltérő – szabályait külön jogszabály határozza meg.

A 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 1. § (3) bekezdés alapján a központosított közbeszerzési rendszerhez önként csatlakozó, a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: közbeszerzési törvény) hatálya alá tartozó szervezetek a csatlakozás által érintett közbeszerzéseik megvalósítása során e rendelet előírásai szerint kötelesek eljárni.

A 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 1. § (4) bekezdés szerint a központosított közbeszerzési rendszerbe regisztrált szervezetek jogaik gyakorlása, kötelezettségeik teljesítése során e rendelet előírásai szerint kötelesek eljárni.

A 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (1) bekezdés szól arról, hogy az 1. § (1) bekezdése szerinti szervezet a kiemelt termékek közbeszerzését a közbeszerzési törvény szabályaival összhangban – a központi beszerző szervezet jóváhagyását követően – saját hatáskörben is megvalósíthatja, ha

b) a kiemelt termékbeszerzés vonatkozásában nincs hatályos keretszerződés, keretmegállapodás vagy dinamikus beszerzési rendszer.

A 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (3) bekezdés szerint az (1) bekezdés b) pontjában meghatározott saját hatáskörben történő beszerzés feltétele, hogy az intézmény a beszerzési igényét előzetesen, a 17. §-ban foglalt adatszolgáltatást teljesítve a központosított közbeszerzési portálon elektronikus úton bejelentette, valamint a központi beszerző szervezet a saját hatáskörű beszerzést a központosított közbeszerzési portálon jóváhagyta.

A 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 8. § (4) bekezdés értelmében a 7. § (1) bekezdésének b) pontjában szabályozott saját hatáskörben történő beszerzés során kötött szerződésben az intézmény szerződéses kötelezettséget kizárólag a központi beszerző szervezet által a kiemelt termék vonatkozásában megkötendő keretszerződés vagy keretmegállapodás hatálybalépésének időpontjáig vállalhat. Az intézménynek a szerződés időbeli hatályát erre tekintettel kell megállapítania.

A 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 17. § bekezdés (1) bekezdése szerint az 1. § (1) bekezdése szerinti szervezetek a központosított közbeszerzési rendszer hatálya alá tartozó kiemelt termékek közbeszerzésére vonatkozó beszerzési igényeiket - amennyiben a központi beszerző szervezet más határidőt nem állapít meg - háromhavonta előre, rendkívüli sürgősség esetén haladéktalanul, de legkésőbb a beszerzés megkezdésekor kötelesek bejelenteni a központosított közbeszerzési portálon. A beszerzési igényekben feltüntetett tervezett beszerzések vásárlási kötelezettséget nem keletkeztetnek.

27. A Döntőbizottság a vonatkozó jogszabályi környezet áttekintése és a rendelkezésre álló iratok vizsgálata alapján az alábbiakat állapította meg.

28. A közös ajánlatkérők, mint költségvetési szervek a Kbt. 5. § (1) bekezdés c) pont szerinti ajánlatkérő szervezetnek minősülnek, a Kbt. alanyi hatálya alá tartoznak és a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 1. § (1) bekezdés b) pontjára tekintettel és az 1. § (4)

bekezdése alapján a közbeszerzési eljárásaik lefolytatása során kötelesek megtartani a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet előírásait.

Eszerint a közös ajánlatkérők a kezdeményezéssel érintett, földgáz energia beszerzése tárgyú közbeszerzési eljárásukat kötelesek lettek voltak előzetesen, tehát a közbeszerzési eljárás megindítását megelőzően bejelenteni a központosított közbeszerzési portálon és a közbeszerzési eljárást csak ezt követően, a központi beszerző szervezet jóváhagyásával indíthatták volna meg.

29. A rendelkezésre álló iratok alapján megállapítható, hogy a közös ajánlatkérők a vizsgált közbeszerzési eljárást 2020. május 29. napján indították meg, de földgáz energia beszerzési igényüket 2020. szeptember 16. napján jelentették be a központi beszerző szervezet felé a központi beszerzési portálon.

30. A fentiek alapján megállapítható, hogy a közös ajánlatkérők a földgáz energia beszerzésére vonatkozó igényüket utólagosan, a közbeszerzési eljárás lefolytatását követően jelentették be a központosított közbeszerzési portálon.

31. A fentiek alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy a közös ajánlatkérők megsértették a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (3) bekezdésében foglaltakat.

32. A Döntőbizottság 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 8. § (4) bekezdésében foglaltak feltételezett megsértésével kapcsolatos vizsgálata körében megállapította, hogy a közös ajánlatkérők a teljes ellátás alapú földgáz energia kereskedelmi szerződéseket 2020. október 01. napján 6:00 CET órától kezdődően 2022. október 1. napján 6:00 CET óráig tartó határozott időtartamra kötötték meg.

A 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 8. § (4) bekezdés egyértelmű rendelkezést tartalmaz arra nézve, hogy a 7. § (1) bekezdésének b) pontjában szabályozott saját hatáskörben történő beszerzés során kötött szerződésben az intézmény szerződéses kötelezettséget kizárólag a központi beszerző szervezet által a kiemelt termék vonatkozásában megkötendő keretszerződés vagy keretmegállapodás hatálybalépésének időpontjáig vállalhat.

A központi beszerző szervezet a beszerzési igény elbírálása eredménye körében arról tájékoztatta a közös ajánlatkérőket, hogy a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet alapján megkezdte a földgáz energia beszerzésére vonatkozó központosított közbeszerzési eljárás előkészítést. A kiemelt termékkörre várhatóan 2020/2021. évben a szerződés megkötésre kerül, amelyből a 2021-2022-es (gázév) évre vonatkozó földgáz energia beszerzések megvalósíthatók lesznek, ezért a 2021-2022-re (gázév) vonatkozó saját hatáskörű beszerzést nem támogatja. A 2020-2021-es évre vonatkozó földgáz energia beszerzés saját hatáskörben megvalósítható.

33. A fentiek alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy közös ajánlatkérők nem voltak jogosultak 2021-2022-es (gázév) évre vonatkozóan megkötni a földgáz energia kereskedelmi szerződéseket, így megsértették a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 8. § (4) bekezdését.

34. A Döntőbizottság rögzíti továbbá, hogy nem foghat helyt a közös ajánlatkérők azon védekezése, miszerint a KEF engedély megszerzését követően a szerződések időtartamára meghatározott 2 éves időtartamot módosítani kívánták az engedélyben jóváhagyott 1 éves időtartamra, de ez a közbeszerzési eljárás azon szakaszában már nem volt megvalósítható.

A Döntőbizottság az alábbiakban részletezett indokok alapján nem fogadta a közös ajánlatkérők azon nyilatkozatát sem, hogy a szerződésmódosítás keretében tervezik bontó feltételként belefoglalni a szerződésbe a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 8. § (4) bekezdés szerinti időbeni feltételt a Kbt. 141. §-ában meghatározott feltételek fennállásának vizsgálatát követően, illetve vizsgálják a jogsértés reparálása érdekében a Kbt. 143. § (1) bekezdés a) pontjában meghatározott felmondási feltétel fennállását.

35. A Döntőbizottság rámutat, hogy a tárgyi jogorvoslati eljárásban a földgáz energia kereskedelmi szerződések időbeli hatálya nem volt kérdéses, a közös ajánlatkérők kifejezetten elismerték a szerződések 2020. október 01. napján 6:00 CET órától kezdődően 2022. október 1. napján 6:00 CET óráig tartó határozott időtartamra tartó időbeli hatályát, mely tény a részükről becsatolt dokumentumok is alátámasztottak.

A Döntőbizottság rögzíti, hogy a Kbt. és a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet hatálya alá tartozó ajánlatkérő szervezetek a Kbt. és a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet hatálya alá tartozó beszerzéseik megvalósítása során e jogszabályokban rögzített előírásoknak megfelelően kötelesek eljárni. Amennyiben a Kbt. és a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet hatálya alá tartozó ajánlatkérő szervezet a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendeletben rögzített feltételek megsértésével folytatta le a közbeszerzési eljárást és ily módon köt szerződést, azzal a jogsértés megtörténik, és nem lehet semmissé tenni azzal, hogy a közös ajánlatkérők utólag módosítják a szerződést.

36. A fentiekre tekintettel a Döntőbizottság a kezdeményezés kereti között eljárva megállapította, hogy a közös ajánlatkérők megsértették a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendelet 7. § (3) bekezdését és 8. § (4) bekezdését.

37. A Döntőbizottság a Kbt. 145. § (2)-(5) bekezdéseiben biztosított hatáskörében eljárva a Kbt. 165. § (2) bekezdés d) pontja alapján megállapította a jogsértés megtörténtét és alkalmazta a Kbt. 165. § (3) bekezdés d) pontja szerinti jogkövetkezményt, bírságot szabott ki.

A Kbt. 165. § (4) bekezdés alapján a (3) bekezdés d) pontja szerinti bírság összege - a (11) bekezdésben foglaltak figyelembevételével - a közbeszerzési eljárás becsült értékének, illetve részajánlattétel esetében a jogorvoslattal érintett rész értékének legfeljebb 10%-a.

38. A Kbt. 165. § (11) bekezdés alapján a Közbeszerzési Döntőbizottság annak eldöntésében, hogy indokolt-e a bírság kiszabása, valamint a bírság összegének - továbbá a 62. § (1) bekezdés q) pont szerinti jogsértés megállapítása esetén az eltiltás időtartamának - megállapításában az eset összes körülményét, így különösen

- a) a jogsértés súlyát,
- b) a közbeszerzés tárgyát és értékét,
- c) a jogsértésnek a közbeszerzési eljárást lezáró döntésre gyakorolt befolyását,
- d) az e törvénybe ütköző magatartásnak az adott közbeszerzés vonatkozásában történt ismételt tanúsítását,
- e) a jogsértés megtörténte és a jogorvoslati eljárás megindítása között eltelt hosszú időtartamot,
- f) támogatásból megvalósult beszerzés esetén azt a körülményt, ha a jogsértéshez más szerv eljárásában a támogatás visszafizetésére vonatkozó szankció kapcsolódhat

figyelembe veszi. A bírság összegének és az eltiltás időtartamának megállapításakor figyelembe kell venni azt is, ha a jogsértés nyilvánvalóan szándékos volt.

39. A Döntőbizottság a bírság összegének megállapítása során az eset összes körülményét figyelembe vette.

A Döntőbizottság álláspontja szerint a közös ajánlatkérők súlyos jogsértést követtek el azzal, hogy a 168/2004. (V. 25.) Korm. rendeletben rögzített feltételek megsértésével folytatták le a közbeszerzési eljárást. A Döntőbizottság a bírság összegének megállapítása során figyelembe vette, a beszerzés értékét (nettó 623.548.090.-Ft) és tárgyát. A Döntőbizottság álláspontja szerint magasabb összegű bírság kiszabását indokolja az, hogy a megállapított jogsértés már nem reparálható. A Döntőbizottság értékelte, hogy korábban a közös ajánlatkérőkkel szemben az adott közbeszerzés vonatkozásában nem állapított meg jogsértést. A Döntőbizottság tekintettel volt arra, hogy a jogsértés megtörténte és a jogorvoslati eljárás megindítása között rövid idő telt el. A Döntőbizottság figyelemmel volt arra is, hogy a beszerzés nem támogatásból valósult meg, így a jogsértéshez más szerv eljárásában a támogatás visszafizetésére vonatkozó szankció nem kapcsolódhat.

E szempontokat összességében mérlegelve, a beszerzés tárgyának is figyelembevételével, a Döntőbizottság a rendelkező részben megállapított összegű bírságot tartotta indokoltnak, amely összeg nem éri el a Kbt. 165. § (4) bekezdésében meghatározott maximális mértéket.

40. A Döntőbizottság a Kbt. 145. § (1) bekezdése szerint alkalmazandó, az általános közigazgatási rendtartásról szóló 2016. évi CL. törvény 125. § (1) bekezdése alapján rendelkezett az eljárási költségekről.

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

A jogi képviselőt a Kp. 27. § (1) bekezdés b) pont 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, 2020. november 9.

Dr. Petró Szilvia sk
közbeszerzési biztos
a tanács elnöke

Berekméri Ágnes sk
közbeszerzési biztos

Dr. Kenessey Réka sk
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Liszi Barbara
titkársági ügyintéző

Kapják:

1. Dr. Szeiffert Gabriella részére (elektronikus úton)
2. Sourcing Hungary Kft. (elektronikus úton)
3. NKM Energia Zrt. (elektronikus úton)
4. KEF Közbeszerzési Ellátási Főigazgatóság (elektronikus úton)
5. Közbeszerzési Hatóság Titkársága (elektronikus úton)
6. Miniszterelnökség (elektronikus úton)