



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

Az ügy iktatószáma: D. 334/15/2022.

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

A hivatalbóli kezdeményező: A közbeszerzésekért felelős miniszter
(Budapest, Kossuth Lajos tér 2-4.)

A hivatalbóli kezdeményező képviselője: Dr. Vecsey Tamás Zoltán kamarai jogtanácsos

Az ajánlatkérő: AGORA Sport és Szabadidő Közhasznú
Nonprofit Kft.
(Tatabánya, Szent Borbála út 19.)

Az ajánlatkérő képviselője: Dr. Becker Tibor ügyvéd
(Tatabánya, Előd vezér út 17/A.)

A jogorvoslati eljárás tárgya: Az egyajánlatos közbeszerzések számának csökkentését szolgáló intézkedésekről szóló 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet szerinti közzétételi kötelezettség elmulasztása.

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

H A T Á R O Z A T –ot.

A Döntőbizottság a hivatalbóli kezdeményezés körében megállapítja, hogy az ajánlatkérő megsértette a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 42. § (6) bekezdését és az egyajánlatos közbeszerzések számának csökkentését szolgáló intézkedésekről szóló 63/2022. (II. 28.) Korm.rendelet (a továbbiakban: 63/2022. (II. 28.) Korm.rendelet) 5. § (1) bekezdését.

A Döntőbizottság az ajánlatkérőt 100.000.-Ft, azaz százezer forint bírság megfizetésére kötelezi.

A Döntőbizottság felhívja az ajánlatkérőt, hogy a bírság összegét a határozat kézbesítésétől számított 15 napon belül a Közbeszerzési Hatóság Magyar Államkincstárnál vezetett 10032000-01040360-00000000 számú központosított beszédési számlájára átutalással teljesítse.

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 ajánlatkérő a Kbt. Második Rész XV. fejezete szerinti nyílt közbeszerzési eljárást indított „Árubeszerzés az Agora Nonprofit Kft. projektjeihez” tárgyban.
2. Az ajánlati felhívást 2021. február 15-én adta fel, amely az Európai Unió Hivatalos Lapjában 2021. február 19-én 2021/S 035-084960 számon került közzétételre.
3. A közbeszerzési eljárás EKR azonosító száma: EKR000783242020.
4. Az ajánlati felhívás I.1) pontja ajánlatkérőként tünteti fel az ajánlatkérőt és Tatabánya Megyei Jogú Város Jászai Mari Színház, Népházat.
Az ajánlati felhívás I.2) pontja szerint a szerződés közös közbeszerzés formájában valósul meg.
5. A felhívás I.4) pontja szerint az ajánlatkérő típusa: Közjogi intézmény.
6. Az ajánlati felhívás II.1.2) pontja alapján „Fő CPV-kód 32300000 Televízió- és rádió-vevőkészülék, valamint hang- és videofelvevő és -visszajátszó berendezések.”

Az ajánlati felhívás II.1.4) pontja értelmében „Rövid meghatározás: Adásvételi szerződés - A „Jövőkép Műhely és a Kreatívmedia-szolgáltató és tehetségfejlesztő műhely eszközfeltételeinek megteremtése”, továbbá „A városi eszközpark fejlesztése a TOP 7.1.1-16 Kulturális és közösségi terek infrastrukturális fejlesztése és helyi közösségszervezés a városi helyi fejlesztési stratégiához kapcsolódva” elnevezésű felhívás keretében. Az Agora Sport és Szabadidő Közhasznú Nonprofit Korlátolt Felelősségű Társaság ajánlatkérő komplex kultúra-, szabadidő-, és közösségszervező, sportlétesítményeket üzemeltető szervezetként működik Tatabányán, amelyben a sport, a kultúra és a vendéglátás egymást erősítő módon kiszolgálja a város és a térség lakóinak, cégeinek igényeit. A közbeszerzési eljárás alapján megkötésre kerülő szerződések keretében közösségi funkcióval bíró fejlesztések megvalósítására kerül sor az a Vértes Agorája művelődési központban, illetve a Jászai Mari Színház, Népház épületében.”

Az ajánlati felhívás II.1.6) pontja alapján a közbeszerzés részekből áll, ajánlatok valamennyi részre benyújthatók.

7. Az ajánlatkérő az ajánlati felhívásban a következő 11 részre biztosította a részajánlattételt:

1. rész: Kreatívmedia műhely - videó- és fotótechnika, becsült érték: 1.454.817.-Ft,
A felhívás II.2.2) pontja alapján az 1. részre vonatkozóan „További CPV-kód: 32300000 Televízió- és rádió-vevőkészülék, valamint hang- és videofelvevő és -visszajátszó berendezések”.

2. rész: Kreatívmedia műhely – hangtechnika, becsült érték: 1.174.624.-Ft,
A felhívás II.2.2) pontja alapján a 2. részre vonatkozóan „További CPV-kód: 32300000 Televízió- és rádió-vevőkészülék, valamint hang- és videofelvevő és -visszajátszó berendezések”.

3. rész: Kreatívmédia műhely – informatika, becsült érték: 1.509.500.-Ft,
A felhívás II.2.2) pontja alapján a 3. részre vonatkozóan „További CPV-kód: 30200000 Számítógépek és tartozékaik”.

4. rész: Jövőkép Műhely tréningorozat eszközbeszerzése, becsült érték: 719.900.-Ft,
A felhívás II.2.2) pontja alapján a 4. részre vonatkozóan „További CPV-kód: 32300000 Televízió- és rádió-vevőkészülék, valamint hang- és videofelvevő és -visszajátszó berendezések”.

5. rész: A városi eszközpark Agora – fénytechnika, becsült érték: 29.534.900.-Ft,
A felhívás II.2.2) pontja alapján az 5. részre vonatkozóan „További CPV-kód: 31500000 Világítóberendezések és villamos lámpák”.

6. rész: A városi eszközpark Agora – hangtechnika, becsült érték: 19.943.200.-Ft,
A felhívás II.2.2) pontja alapján a 6. részre vonatkozóan „További CPV-kód: 32300000 Televízió- és rádió-vevőkészülék, valamint hang- és videofelvevő és -visszajátszó berendezések”.

7. rész: A városi eszközpark Agora – színpadtechnika, becsült érték: 8.311.800.-Ft,
A felhívás II.2.2) pontja alapján a 7. részre vonatkozóan „További CPV-kód: 39000000 Bútorok (beleértve irodai bútorok), lakberendezési cikkek, háztartási berendezések (kivéve világítás) és tisztítótermékek”.

8. rész: A városi eszközpark Agora – informatika, becsült érték: 2.055.800.-Ft,
A felhívás II.2.2) pontja alapján a 8. részre vonatkozóan „További CPV-kódok: 30200000 Számítógépek és tartozékaik 48500000 Kommunikációs és multimédiás szoftvercsomag.”

9. rész: A városi eszközpark Agora - konténerek és tárolás, becsült érték: 2.504.800.-Ft,
A felhívás II.2.2) pontja alapján a 9. részre vonatkozóan „További CPV-kód: 39100000 Bútorok.”

10. rész: A városi eszközpark fejlesztése - Népház I., becsült érték: 5.294.200.-Ft,
A felhívás II.2.2) pontja alapján a 10. részre vonatkozóan „További CPV-kód: 31500000 Világítóberendezések és villamos lámpák”.

11. rész: A városi eszközpark fejlesztése - Népház II., becsült érték: 11.699.500.-Ft.
A felhívás II.2.2) pontja alapján a 11. részre vonatkozóan „További CPV-kód: 32300000 Televízió- és rádió-vevőkészülék, valamint hang- és videofelvevő és -visszajátszó berendezések.”

8. Az ajánlati felhívás szerint a közbeszerzés európai uniós alapokból finanszírozott projekttel és/vagy programmal kapcsolatos. A projekt hivatkozási száma: TOP-7.1.1-16-H-ERFA-2019-00365.

9. Az ajánlati felhívás tartalmazta a további kötelező tartalmi elemeket, köztük az értékelési szempontokat, a kizáró okokat, az alkalmassági feltételeket.

10. Az EKR adatai alapján az ajánlattételi határidőre – 2021. március 30. 16,00 óráig – az 1. részre 1 db, a 2. részre 2 db, a 3. részre 2 db, a 4. részre 1 db, az 5. részre 1 db, a 6. részre 1

db, a 7. részre 1 db, a 9. részre 1 db, a 10. részre 1 db, a 11. részre 4 db ajánlat érkezett. A 8. részre nem nyújtottak be ajánlatot.

11. Az EKR adatai szerint az ajánlatkérő az írásbeli összegezést 2021. augusztus 5-én készítette el és küldte meg. Az írásbeli összegezés szerint a közbeszerzési eljárás 3., 5., 7. és 8. részei eredménytelenül zárultak, az 1., 2., 4., 6., 9., 10., 11. részekben a közbeszerzési eljárás eredményes lett.

12. A tájékoztató az eljárás eredményéről az Európai Unió Hivatalos Lapjában 2021. szeptember 27-én 2021/S 187-486377 számon jelent meg, az írásbeli összegezésben rögzített tartalommal.

A hivatalbóli kezdeményezés

13. A hivatalbóli kezdeményező 2022. augusztus 29-én nyújtotta be a hivatalbóli kezdeményezését a Kbt. 152. § (1) bekezdés m) pontja szerinti jogosultsága alapján, valamint 2022. szeptember 7-én és 2022. szeptember 30-án az ajánlatkérő észrevételére nyilatkozatot tett.

14. Kérte annak megállapítását, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 42. § (6) bekezdését, és a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdését.

15. A kezdeményezői jogosultsága körében előadta, hogy a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (4) bekezdése és 10. § (3) bekezdése szerint az EKR adatait alapul véve, az intézkedési terv közzétételére kötelezett ajánlatkérőket – megjelölve az egyajánlatos közbeszerzések arányát és a lefolytatott közbeszerzések darabszámát – a közbeszerzésekért felelős miniszter legkésőbb 2022. március 15. napjáig írásban értesíti.

A 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 8. §-a szerint a közbeszerzésekért felelős miniszter az egyajánlatos közbeszerzések arányára vonatkozó adatokat folyamatosan figyelemmel kíséri, amelyek alapján évente elemzést készít, és az elemzés eredményeit legkésőbb minden év február 15-ig az EKR honlapján közzéteszi.

A fenti feladatkörében eljárva, a Miniszterelnökség Közbeszerzési Felügyeletért Felelős Helyettes Államtitkársága az ajánlatkérő részére 2022. március 9. napján írásban megküldte a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (4) bekezdése szerinti értesítést, majd – figyelemmel arra, hogy az intézkedési terv közzétételére vonatkozó kötelezettségének az ajánlatkérő nem tett eleget – 2022. május 25. napján írásban felszólította az ajánlatkérőt az intézkedési terv közzétételére vonatkozó kötelezettségének teljesítésére.

A Kormány tagjainak feladat- és hatásköréről szóló 182/2022. (V. 24.) Korm. rendelet 178. § (1) bekezdés 3. pontja szerint a területfejlesztési miniszter a Kormány közbeszerzésekért felelős tagja.

Mivel a fentiek szerinti feladatköre ellátása során a közbeszerzésekről szóló törvénybe, illetve a közbeszerzésekről szóló törvény felhatalmazása alapján alkotott rendeletbe ütköző mulasztás jutott a közbeszerzésekért felelős miniszter tudomására, a Kbt. 152. § (1) bekezdés m) pontja szerint kezdeményezte a Döntőbizottság hivatalból indított eljárását.

16. A jogsértő esemény megtörténtének és a kezdeményező arról való tudomásszerzésének időpontja körében előadta, hogy a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 10. § (2) bekezdése alapján, az 5. § (1) bekezdésére tekintettel, mivel az ajánlatkérő az intézkedési terv közzétételére vonatkozó kötelezettségének határidőben nem tett eleget, a jogsértés megtörténtének napja a kötelezettség teljesítésére nyitva álló határidő utolsó napja, 2022. április 30-a azzal, hogy a jogsértő helyzet azóta folyamatosan fennáll.

A kezdeményező az ajánlatkérőtől 2022. május 25. napján írásban, 5 munkanapos határidő kitűzése mellett tájékoztatást kért az intézkedési terv közzétételére vonatkozó kötelezettség teljesítéséről.

A kezdeményező a jogsértő eseményről a tájékoztatásra az ajánlatkérő által adott válasz kézhezvételének napján, 2022. május 31. napján szerzett tudomást.

17. A jogsértő esemény körében a kezdeményezésében és az ajánlatkérő észrevételére benyújtott nyilatkozataiban előadta, hogy az ajánlatkérő az EKR adatai alapján 2021-ben 1 darab, 11 közbeszerzési részes, uniós értékhatárt elérő becsült értékű, nyílt közbeszerzési eljárást folytatott le.

Az eljárás nem keretmegállapodás megkötésére irányult. Az eljárás eredményéről szóló tájékoztató 2021/S 187-486377. iktatási számon 2021. szeptember 27. napján jelent meg az Európai Unió Hivatalos Lapjában.

A közbeszerzési eljárás 3., 5., 7. és 8. részei eredménytelenül zárultak, így ezen közbeszerzési részek a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 4. § (3) bekezdés a) pontja alapján figyelmen kívül hagyhatók.

A figyelembe veendő 7 eredményes közbeszerzési rész közül összesen 5 közbeszerzési rész vonatkozásában (1., 4., 6., 9. és 10. közbeszerzési részek) kizárólag egy ajánlat érkezett az ajánlattételi határidő lejártáig, így az egyajánlatos közbeszerzések aránya 71,4 százalék volt.

Kétséget kizáróan megállapítható tehát, hogy az ajánlatkérő a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdése alapján intézkedési tervet lett volna köteles készíteni és honlapján 2022. április 30. napjáig közzétenni.

18. Hangsúlyozta, hogy a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet nem tartalmaz olyan rendelkezést, amely szerint az intézkedési terv elkészítésére és közzétételére vonatkozó kötelezettség vizsgálata során kizárólag a beszerzési tárgyak 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 1. § (1) bekezdés b) pontja szerinti körét kellene figyelembe venni. Ezzel ellentétes jogértelmezés sem a Korm. rendelethez fűzött indokolásból, sem a Miniszterelnökség által az Elektronikus Közbeszerzési Rendszer honlapján közzétett vonatkozó útmutatóból nem vezethető le. Az intézkedési terv összeállítására és közzétételére vonatkozó kötelezettsége alól a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (2) bekezdése alapján kizárólag azon ajánlatkérők mentesülnek, amelyek a tárgyévet megelőző naptári évben kevesebb, mint öt, az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzést folytattak le.

19. Az ajánlatkérőnek a közös közbeszerzési eljárásra alapított kifogására előadta, hogy a vizsgálat közbeszerzési eljárás tekintetében az ajánlatkérő által, kizárólag a saját nevében lefolytatott 1-9. közbeszerzési részeit vizsgálva is megállapítható, hogy az ajánlatkérő a

63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet szerinti intézkedési terv készítésére és közzétételére kötelezett.

A 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 7. §-a alapján az 5. § (1) bekezdése szerinti arány és az 5. § (2) bekezdése szerinti darabszám kiszámításakor a 4. §-ban meghatározott módszertan szerint kell eljárni.

A tárgyi közbeszerzési eljárás 11 közbeszerzési részből állt, amelyből az 1-9. közbeszerzési részt az ajánlatkérő közös ajánlatkérőként, kizárólag a saját nevében folytatta le, így a Korm. rendelet 4. § (1) bekezdése szerint az ajánlatkérő által lefolytatott, az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzések száma összesen 9 db (1-9. közbeszerzési részek).

Az eljárás eredményéről szóló tájékoztatóban foglaltak alapján a közbeszerzési eljárás a 3., 5., 7. és 8. közbeszerzési részek vonatkozásában eredménytelenül zárult, így ezeket a közbeszerzési részeket a Korm. rendelet 4. § (3) bekezdés a) pontja szerint figyelmen kívül kell hagyni a Korm. rendelet 5. § (1) bekezdése szerinti 20 százalékos arány kiszámításakor.

A közbeszerzési eljárás fennmaradó alábbi 5 eredményes, az ajánlatkérő által közös ajánlatkérőként, kizárólag a saját nevében lefolytatott közbeszerzési részei kapcsán a beérkezett ajánlatok számát az alábbi táblázat tartalmazza:

A közbeszerzési rész száma	A közbeszerzési rész eredménye	A beérkezett ajánlatok száma
1. közbeszerzési rész	eredményes	1 db ajánlat
2. közbeszerzési rész	eredményes	2 db ajánlat
4. közbeszerzési rész	eredményes	1 db ajánlat
6. közbeszerzési rész	eredményes	1 db ajánlat
9. közbeszerzési rész	eredményes	1 db ajánlat

A fentiek alapján megállapítható tehát, hogy az ajánlatkérő által közös ajánlatkérőként, kizárólag a saját nevében lefolytatott összesen 5 db, az uniós értékhatárokat elérő becsült értékű, eredményesen zárult közbeszerzés közül 4 db vonatkozásában csak egy ajánlat érkezett, azaz az egyajánlatos közbeszerzések aránya az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzések körében 2021. évben 80 százalék volt.

Az ajánlatkérő esetében az egyajánlatos közbeszerzések aránya 2021-ben a 20 százalékot a fentiek szerint meghaladta (80 százalék), így vonatkozásában a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdésében meghatározott kötelezettség fennáll.

Az ajánlatkérő által közös ajánlatkérőként, de kizárólag a saját nevében lefolytatott közbeszerzési részeket vizsgálva megállapítható, hogy az ajánlatkérő 2021-ben 9 db az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzést folytatott le (1-9. közbeszerzési részek), amelyből 5 db eredményes közbeszerzést (1-2., 4., 6. és 9. közbeszerzési részek) kell vizsgálni az 5. § (1) bekezdésében foglalt 20 százalékos arány kiszámítása során.

A 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (2) bekezdése tehát jelen esetben nem alkalmazható, az ajánlatkérő nem tartozik az ott meghatározott kivételi körbe.

Összefoglalva:

A fentiek alapján, kizárólag az ajánlatkérő által közös ajánlatkérőként, de a saját nevében lefolytatott közbeszerzési részeket vizsgálva egyértelműen megállapítható, hogy

- az ajánlatkérő által 2021-ben lefolytatott, az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzések száma: 9 db,
- amelyek közül a Korm. rendelet 5. § (1) bekezdése szerinti arány kiszámításakor figyelembe veendő közbeszerzések száma: 5 db,
- amelyek közül az egyajánlatos közbeszerzések száma: 4 db,
- így az egyajánlatos közbeszerzési eljárások aránya: 80 százalék.

A fentiek alapján az ajánlatkérő nem tartozik a Korm. rendelet 5. § (2) bekezdésében foglalt kivételi körbe és a Kbt. 42. § (6) bekezdése, valamint a Korm. rendelet 5. § (1) bekezdése alapján intézkedési terv elkészítésére és közzétételére köteles attól függetlenül, hogy a közbeszerzési eljárás 10-11. közbeszerzési részei tekintetében a Kbt. 29. §-a szerinti együttes felelőssége fennáll-e.

20. Csatolta a kezdeményezésben hivatkozott iratokat.

21. Kérte a jogsértés megállapítását.

Az ajánlatkérő észrevétele

22. Az ajánlatkérő az észrevételében és a Döntőbizottság által lefolytatott bizonyítási eljárás keretében benyújtott nyilatkozataiban, a következőket adta elő.

23. Hivatkozott a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 1. § (1) bekezdésének a) és b) pontjára, 1. § (9) bekezdésére, 2. § (2) bekezdésére, 4. § (1), (2) bekezdésére, 5. § (1) bekezdésére, 7. §-ára.

Továbbá a Miniszterelnökség Közbeszerzési Felügyeletért Felelős Helyettes Államtitkárságának EKR honlapon található tájékoztatójára „a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 1. § (1) bekezdés b) pontja által érintett beszerzési tárgyak köréről”, melyben foglaltak szerint:

„Az EKR-ben a 2021. évre vonatkozóan rendelkezésre álló adatok alapján az érintett beszerzési tárgyak köre a következő:

33000000-0 Orvosi felszerelések, gyógyszerek és testápolási termékek

34000000-7 Szállítófelszerelések és kiegészítő szállítási cikkek

90000000-7 Szennyvíz- és hulladéktisztítási és környezetvédelmi szolgáltatások

38000000-5 Laboratóriumi, optikai és precíziós felszerelések (kivéve szemüvegek)

50000000-5 Javítási és karbantartási szolgáltatások

39000000-2 Bútorok (beleértve irodai bútorok), lakberendezési cikkek, háztartási berendezések (kivéve világítás) és tisztítótermékek

42000000-6 Ipari gépek.”

A fenti jogszabályi rendelkezések, és tájékoztató alapján a kezdeményezés 1. számú mellékletét képező eredményről szóló tájékoztató adatainak felülvizsgálatát követően álláspontja szerint megállapítható, hogy a kezdeményezésben előadott megállapítások tévesek, az alábbiak szerint.

24. Az ajánlatkérő 2021. évben 1 db uniós eljárásrendben megindított, eszközbeszerzés tárgyú közbeszerzési eljárást folytatott le, 11 részajánlattétel lehetőségének biztosításával. Az eljárás 10. és 11. részei vonatkozásában megkötésre kerülő adásvételi szerződéssel a Jászai Mari Színház, Népház, mint közös ajánlatkérő részére fénytechnikai eszközök beszerzésére került sor, melynek alapján az ajánlatkérő álláspontja szerint ezen részek nem minősülnek a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 1. § (9) bekezdése szerint önállóan figyelembe veendő közbeszerzési eljárásnak.

Mindezekre figyelemmel az ajánlatkérő megítélése szerint a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet rendelkezéseinek alkalmazási kötelezettségének vizsgálata az érintett eljárás 9 része vonatkozásában terhelte az ajánlatkérőt. Az ajánlatkérő a kezdeményező megkeresését követően az eljárást ismételten felülvizsgálta és megállapította, hogy abból 5 db közbeszerzési rész volt eredményes, és valamennyi rész vonatkozásában 1 érvényes ajánlat érkezett be.

Ezt követően az eljárás eredményes részei vonatkozásában az ajánlatkérő felülvizsgálta az egyes részekben megjelölt CPV kódokat a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 1. § (1) bekezdésének b) pontja és a Miniszterelnökség Közbeszerzési Felügyeletért Felelős Helyettes Államtitkárságának EKR honlapon található a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 1. § (1) bekezdés b) pontja által érintett beszerzési tárgyak köréről szóló tájékoztató szerint, és az alábbiakat állapította meg:

- 1. rész vonatkozásában megjelölt CPV kód 32300000-6,
- 2. rész vonatkozásában megjelölt CPV kód 32300000-6,
- 4. rész vonatkozásában megjelölt CPV kód 32300000-6,
- 6. rész vonatkozásában megjelölt CPV kód 32300000-6,
- 9. rész vonatkozásában megjelölt CPV kód 39100000-3.

Mindezekre figyelemmel az ajánlatkérő álláspontja szerint az eljárás eredményes részei vonatkozásában nincs olyan közbeszerzési eljárás, amely a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdése szerinti arány és az 5. § (2) bekezdése szerinti darabszám megállapítása során a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 4. §-ának rendelkezéseire tekintettel a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 1. § (1) bekezdésének b) pontja szerinti tárgyi hatály alá tartozónak minősülne.

Megjegyezte továbbá, hogy az eljárás 7. része vonatkozásában került megjelölésre a 39000000-2 CPV kód, és csupán ezen 1 db rész minősül a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet tárgyi hatálya alá tartozó közbeszerzési eljárásnak, ellentétben a kezdeményezésben megjelölt 5 db közbeszerzési eljárással, azonban az eljárás ezen része eredménytelen lett, így a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 4. § (3) bekezdésének a) pontja szerint nem kellett figyelembe venni az egyajánlatos közbeszerzések arányának és darabszámának megállapítása során.

A fent előadott ténybeli és jogi előzmények alapján a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet tárgyi hatálya alá tartozó egyajánlatos közbeszerzések aránya 0 db és 0 %, ellentétben a kezdeményezésben megjelölt 5 db közbeszerzési eljárással és 71,4 %-os aránnyal.

25. A 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdése szerinti intézkedési terv vonatkozásában az ajánlatkérő az alábbi jogi következtetésre jutott.

A 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdése az intézkedési terv készítésével összefüggésben úgy fogalmaz, hogy azt „az adott évre irányadó közbeszerzési tervére figyelemmel” kell megalkotni.

A 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet értelmezéséhez a Miniszterelnökség által az EKR rendszerben közzétett útmutató (a továbbiakban: „Útmutató”) a közbeszerzési terv létével nem hozza összefüggésbe az intézkedési terv készítését, azaz az Útmutató szerint függetlenül a közbeszerzési terv lététől - azaz, akkor is, ha nincs adott évre tervezett közbeszerzés - az intézkedési tervet el kell készíteni.

Az Útmutató szerinti értelmezésnek az ajánlatkérő megítélése szerint azonban az Útmutató később maga mond ellent, amikor rögzíti, hogy „... egy jól elkészített intézkedési terv a következő tulajdonságokkal rendelkezik: ... az intézkedések kidolgozása során figyelembe veszi a tárgyévben tervezett közbeszerzési eljárásait, a tervezett beszerzések tárgyát, nagyságrendjét, ütemezését, kiemelt figyelmet fordítva a vizsgált évben az egyajánlatos közbeszerzésekkel leginkább érintett közbeszerzési tárgyakra”.

Az Útmutató szerinti módszerek és gyakorlatok többsége konkrét beszerzési igény esetén értelmezhető, absztrakt, elvi esetben nem (pl. beszerzendő termék vagy szolgáltatás piacának előzetes felmérése, az előzetes piaci konzultáció lefolytatása, visszajelzés kérése azoktól a gazdasági szereplőktől, akik részt vettek az előzetes piaci konzultációban, lefolytatandó közbeszerzési eljárások gondos tervezése és előkészítése, közbeszerzési kiírások megfelelő időbeli ütemezése, kerülendő lehet hasonló tárgyú, nagy értékű közbeszerzések egy időben történő indítása).

A példálódzó jelleggel felsorolt módszerek és gyakorlatok között vannak, amelyek általánosságban is leírhatók, de az ajánlatkérő szerint a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet elvárásából (évente kell elkészíteni, ha az arányszám a 20%-ot meghaladja) és szóhasználatából („adott évre irányadó közbeszerzési tervére figyelemmel”) az következik, hogy az intézkedési terv nem elvi deklaráció (értsd: újabb papír a fióknak), hanem a konkrét beszerzési igények alapján elkészített konkrét cselekvési terv.

Az ajánlatkérő 2022. év vonatkozásában közbeszerzési eljárást nem kíván lefolytatni, melyre figyelemmel közbeszerzési terv elkészítésére a Kbt. 42. §-ának rendelkezései szerint nem került sor, mely miatt intézkedési terv elkészítésére vonatkozó kötelezettség a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdése szerint nem terheli.

26. Nyilatkozott, hogy a tárgyi közbeszerzési eljárás nem folyamatba épített ellenőrzés köteles eljárás.

27. Közölte, hogy a jelen jogorvoslattal érintett közbeszerzési eljárás az alábbiakban megjelölt pályázati konstrukciók keretében megkötött támogatási szerződések alapján és összegben vissza nem térítendő támogatásból valósult meg:

- TOP-7.1.1-16-H-ERFA-2019-00364: 4.565.699.-Ft,
- TOP-7.1.1-16-H-ERFA-2019-00365: 89.783.209.-Ft (amelyből 17.131.244.-Ft a Jászai Mari Színház, Népházat illeti),
- TOP-7.1.1-16-H-ERFA-2019-00367: 672.800.-Ft.

A támogatás mértéke az összes elszámolható költség 100 %-a.

28. Az ajánlatkérő a Kbt. 5. § (1) bekezdésének e) pontja alapján minősül ajánlatkérőnek, melyre figyelemmel, amennyiben egy adott évre tervezett közbeszerzéssel rendelkezik, úgy közbeszerzési terv elkészítésére köteles.

Ajánlatkérő 2022. év vonatkozásában közbeszerzési eljárást nem kíván lefolytatni, melyre figyelemmel közbeszerzési terv elkészítésére a Kbt. 42. §-ának rendelkezései szerint nem került sor, melynek hiányában intézkedési terv elkészítésére nem volt köteles abban az esetben sem, ha a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendeletben meghatározott feltételek fennállnak.

29. Kérte a Kbt. 161. § (1) bekezdése szerint tárgyalás tartását, figyelemmel arra, hogy az feltétlenül szükséges a tényállás tisztázásához, a szakszerű és minden, az ügy szempontjából fontos körülményt figyelembe vevő döntés meghozatalához.

30. Megküldte az ajánlatkérő és konzorciumi partnere, Tatabánya Megyei Jogú Város Önkormányzata Jászai Mari Színház, Népház, mint közös ajánlatkérők között a tárgyi közbeszerzési eljárás lefolytatására létrejött az ajánlatkérő, mint meghatalmazott közös ajánlatkérői minőségére vonatkozó meghatalmazást, a közös ajánlatkérői és a konzorciumi megállapodásra vonatkozóan keletkezett összes iratot.

Nyilatkozott továbbá, hogy a Tatabánya Megyei Jogú Város Önkormányzata Jászai Mari Színház, Népház a közbeszerzéssel érintett 3 projekt közül kizárólag a - TOP-7.1.1-16-H-ERFA-2019-00365 - A városi eszközpark fejlesztése című projekt keretében volt konzorciumi partner, így az együttműködési megállapodás is ezen projekt keretében érintett beszerzésre szól.

A másik 2 projekt - TOP-7.1.1-16-H-ERFA-2019-00364 Kreatívmedia-szolgáltató és tehetségfejlesztő műhely stúdiójának és eszközparkjának létrehozása; TOP-7.1.1-16-H-ERFA-2019-00367 Jövőkép Műhely Eszközbeszerzés - esetében a kedvezményezett az ajánlatkérő egyszemélyben.

Nyilatkozott, hogy az ajánlatkérő 2021. évben a Jászai Mari Színház, Népház, mint közös ajánlatkérővel együtt 1 db uniós eljárásrendben megindított, eszközbeszerzés tárgyú közbeszerzési eljárást folytatott le, 11 részajánlattétel lehetőségének biztosításával.

Nyilatkozott továbbá, hogy az eljárás 10. és 11. részei vonatkozásában megkötésre kerülő adásvételi szerződéssel a Jászai Mari Színház, Népház, mint közös ajánlatkérő részére fénytechnikai eszközök beszerzésére került sor, azonban ezen részek vonatkozásában a szerződés megkötésére a csatolt együttműködési megállapodás 7. pontja szerint a Jászai Mari Színház, Népház volt kizárólagosan jogosult.

Mindezekre figyelemmel a közbeszerzési eljárás 11 részének lebonyolítására nem minden ajánlatkérő nevében, közösen került sor, hiszen az eljárás 1-9. részei az ajánlatkérő javára, míg az eljárás 10-11. része a Jászai Mari Színház, Népház, mint közös ajánlatkérő javára került lefolytatásra meghatalmazás alapján akként, hogy az ajánlatkérő csak eljárta a Jászai Mari Színház, Népház, mint közös ajánlatkérő nevében, de a szerződést ezen részek tekintetében nem az ajánlatkérő kötötte meg és nem az ajánlatkérő teljesítette az ellenszolgáltatást sem.

Nyilatkozott, hogy az ajánlatkérő az eljárás 1-9. részét az ajánlatkérő javára, míg a 10.-11. részét a csatolt együttműködési megállapodás alapján öt megillető képviseleti jog alapján folytatta le a Jászai Mari Színház, Népház, mint közös ajánlatkérő javára.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

31. A kezdeményező az ajánlatkérővel szemben annak megállapítását kérte, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 42. § (6) bekezdését és a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdését, tekintettel arra, hogy az ajánlatkérő elmulasztotta az egyajánlatos közbeszerzései számának csökkentésére vonatkozó intézkedési terv közzétételét, amelynek a jogszabályban előírt határideje 2022. április 30-án lejárt.

32. A fentiek alapján a Döntőbizottság a hivatalbóli kezdeményezést, az ajánlatkérő által előadott kifogásokra is figyelemmel, a következő jogszabályi rendelkezések alapján vizsgálta.

Az egyes közjogi tárgyú törvények módosításáról szóló 2021. évi CXIII. törvény (a továbbiakban: 2021. évi CXIII. törvény) 13. §-ával 2021. november 11-től hatályosan a Kbt. 42. §-a következő (6) bekezdéssel egészült ki:

„(6) Kormányrendeletben meghatározott feltételek teljesülése esetén az ajánlatkérő a közbeszerzési tervével egyidejűleg - vagy ha közbeszerzési terv készítésére nem köteles, az adott év március 31. napjáig - intézkedési tervet tesz közzé, amelyben bemutatja azokat az intézkedéseket, amelyekkel az általa lefolytatandó közbeszerzési eljárásokban a verseny szintjének növelését segíti elő.”

A Kormány a Kbt. 198. § (1) bekezdésének 20. pontjában kapott felhatalmazás alapján, az Alaptörvény 15. cikk (1) bekezdésében meghatározott feladatkörében eljárva a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendeletben – többek között – a következőket rendelte el:

„1. Az előzetes piaci konzultáció kötelező alkalmazásának esetei és feltételei

1. § (1) A közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) szerinti, az uniós értékhatárt elérő becsült értékű, nyílt vagy meghívásos közbeszerzési eljárás megindítása előtt az ajánlatkérő köteles a Kbt. 28. § (4) bekezdése szerinti előzetes piaci konzultációt alkalmazni, ha

a) a közbeszerzési eljárást megindító felhívásban nem írja elő a Kbt. 75. § (2) bekezdés e) pontja szerinti eredménytelenségi indokot, és

b) a közbeszerzési eljárás tárgya olyan beszerzés, amelynek tekintetében - az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzések körében - az egyajánlatos közbeszerzések közös közbeszerzési szójegyzék (a továbbiakban: CPV) főcsoport szerinti aránya a 2. § (1) bekezdésében meghatározott naptári évben a 30%-ot meghaladta, és az adott CPV főcsoportba tartozó közbeszerzések aránya az összes eredményes közbeszerzés 2%-át meghaladta.

4. § (1) Az 1. § (1) bekezdés b) pontja és (2) bekezdés b) pontja szerinti arányok kiszámításakor az EKR adatait kell alapul venni. A Kbt. 61. § (5) bekezdése szerinti részajánlattételi lehetőség biztosítása esetén a közbeszerzések számát közbeszerzési eljárási részenként kell figyelembe venni.

(2) Az 1. § (1) bekezdés b) pontja és (2) bekezdés b) pontja szerinti arányok kiszámításakor az érintett közbeszerzések vonatkozásában az eljárás eredményéről szóló tájékoztató közzétételének időpontja irányadó.

(3) Az 1. § (1) bekezdés b) pontja és (2) bekezdés b) pontja szerinti arányok kiszámításakor figyelmen kívül kell hagyni

a) az eredménytelen közbeszerzési eljárásokat vagy eljárási részeket,

b) a keretmegállapodás megkötésére irányuló közbeszerzési eljárásokat,

c) a keretmegállapodás alapján megvalósított beszerzéseket,

d) a dinamikus beszerzési rendszer létrehozására irányuló eljárásokat,

- e) a dinamikus beszerzési rendszer alapján megvalósított beszerzéseket,
- f) a hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárásokat és
- g) a hirdetmény nélküli koncessziós beszerzési eljárásokat.”

„2. Intézkedési terv közzététele

5. § (1) Ha egy ajánlatkérő esetében az egyajánlatos közbeszerzések aránya - az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzések körében - a tárgyévet megelőző naptári évben a 20%-ot meghaladta, az ajánlatkérő köteles a tárgyévre vonatkozóan intézkedési tervet (a továbbiakban: intézkedési terv) készíteni az egyajánlatos közbeszerzései számának csökkentésére vonatkozóan, az adott évre irányadó közbeszerzési tervére figyelemmel. Az ajánlatkérő az intézkedési tervet a tárgyév március 31-ig a honlapján nyilvánosan közzéteszi.

(2) Az (1) bekezdés nem alkalmazandó azon ajánlatkérők esetén, amelyek a tárgyévet megelőző naptári évben kevesebb mint öt, az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzést folytattak le.

(3) Az ajánlatkérő az (1) bekezdés szerinti intézkedési tervben megvizsgálja és bemutatja különösen azt, hogy milyen lehetséges okai voltak a vizsgált évben az egyajánlatos közbeszerzések magas számának a közbeszerzési eljárásai során, milyen intézkedéseket tesz, illetve milyen beszerzési gyakorlatot kíván alkalmazni annak érdekében, hogy a tervezett beszerzéseinél biztosítsa a lehető legnagyobb versenyt, és az egyajánlatos közbeszerzéseinek a száma a lehető legalacsonyabb szintre csökkenjen.

(4) Az EKR adatait alapul véve, az intézkedési terv közzétételére kötelezett ajánlatkérőket - megjelölve az egyajánlatos közbeszerzések arányát és a lefolytatott közbeszerzések darabszámát - a miniszter legkésőbb az adott év január 31. napjáig írásban értesíti.

(5) A miniszter a (4) bekezdés szerinti ajánlatkérők listáját az adott év január 31. napjáig megküldi a Közbeszerzési Hatóság részére, megjelölve az egyes ajánlatkérők esetében az egyajánlatos közbeszerzések arányát és az általuk lefolytatott közbeszerzések darabszámát.

6. § A miniszter 2022. március 15-ig módszertani iránymutatást tesz közzé az EKR honlapján, amelyben bemutatja az egyajánlatos közbeszerzések elkerülését segítő legjobb módszereket, illetve gyakorlatokat. Az iránymutatás tervezetét a miniszter a Közbeszerzési Hatóság és a Gazdasági Versenyhivatal részére véleményezés céljából megküldi.

7. § Az 5. § (1) bekezdése szerinti arány és az 5. § (2) bekezdése szerinti darabszám kiszámításakor a 4. §-ban meghatározott módszertan szerint kell eljárni.”

„4. Záró rendelkezések

9. § Ez a rendelet 2022. március 15-én lép hatályba.

10. § (1) A 2. § (2) bekezdésétől eltérően az ott meghatározott közzétételi kötelezettségét a miniszter első alkalommal 2022. március 15-ig teljesíti.

(2) Az 5. § (1) bekezdésétől eltérően az intézkedési tervet az annak elkészítésére kötelezett ajánlatkérő első alkalommal 2022. április 30-ig készíti el és teszi közzé.

(3) Az 5. § (4) és (5) bekezdésétől eltérően az ott meghatározott kötelezettségét a miniszter első alkalommal 2022. március 15-ig teljesíti.

(4) A 8. §-tól eltérően az egyajánlatos közbeszerzésekről szóló elemzést a miniszter első alkalommal 2022. április 30-ig teszi közzé.”

33. Az Alaptörvény 28. cikkének jogalkotói indokolása értelmében, az Alaptörvény 28. cikke a bíróságok és közvetetten más közhatalmi szervek jogértelmezésére irányadó szabály, amely a jogszabályok értelmezésével kapcsolatosan ad eligazítást, iránymutatást. A törvény - a rendelkezéshez kapcsolódó alkotmánybírói gyakorlatot [lásd erre vonatkozóan például a 3325/2012. (XI. 12.) AB végzést, 3231/2014. (IX. 22.) AB végzést], valamint a Kúriának a rendelkezéssel kapcsolatos értelmezését [lásd például a Kúria Mfv. 10.272/2015/4. számú

döntését] nem érintve - megállapítja, hogy a teleologikus jogértelmezés keretében a bíróságoknak elsősorban a jogalkotó által meghatározott célt kell figyelembe venniük. A jogszabályok preambuluma a törvényalkotásban, illetve a jogszabály megalkotására vagy módosítására irányuló javaslat indokolása - ha azt nyilvánosságra hozzák - a teljes jogalkotási folyamatban megfelelő és autentikus forrása a jogalkotói cél feltárásának. A törvény ezen források feltárását, értelmezési segédletként való használatát teszi kötelezővé a bíróságok részére a jogalkalmazási tevékenység során azzal, hogy ezek - értelemszerűen - nem tekinthetők a jogértelmezés ezen fajtája kizárólagos módszerének, hiszen abban változatlanul felhasználhatóak a jogszabály elfogadása kapcsán elhangzott érvek, a történeti alkotmány vívmányai vagy a jogtudomány eredményei is.

34. A 2021. évi CXIII. törvény jogalkotói indokolása szerint:

„A 12-13., 15. §-hoz

A módosítások szorosan kapcsolódnak a közbeszerzések hatékonyságának javítása érdekében szükséges intézkedésekről szóló 1027/2021. (II. 5.) Korm. határozat 1. pontjában, illetve Magyarország az Európai Bizottság felé benyújtott Helyreállítási és Ellenálló-képességi Tervében szereplő vállaláshoz, amelynek alapján az egy ajánlatos közbeszerzéseket jelentős mértékben kell csökkenteni az elkövetkező években. A célkitűzés elérése érdekében a törvény felhatalmazást biztosít a Kormánynak arra, hogy megállapítsa az előzetes piaci konzultációk kötelező alkalmazásának eseteit és feltételeit, a verseny szintjének növelését célzó intézkedési tervek készítésére vonatkozó szabályokat és előírjon az ajánlatkérőknek e célt szolgáló szervezeti intézkedéseket.”

35. A 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet végső előterjesztői indokolása a következőket is rögzíti:

„Az előzetes piaci konzultáció lefolytatása kötelező az egyajánlatos közbeszerzésekkel leginkább érintett beszerzési tárgyak esetében, valamint ettől függetlenül egyes Kormány irányítása alá tartozó szervek és vállalkozások esetében. Az előzetes piaci konzultáció lényege, hogy az ajánlatkérő a gazdasági szereplőkkel, illetve szakmai szervezetekkel nyilvánosan ismerteti a tervezett beszerzést és annak feltételeit, felméri a piac visszajelzéseit, a beszerzés megvalósíthatóságát, adott esetben a költségeket befolyásoló tényezőket. Magyarországon az előzetes piaci konzultációt csak nagyon kevesen alkalmazzák, így a közbeszerzési eljárások jelentős részében nem történik meg a piaci viszonyok megfelelő előzetes felmérése. Nemzetközi tapasztalatok alapján azonban az előzetes piaci konzultáció szélesebb körű bevezetése alkalmas lehet a közbeszerzésekben a potenciálisan versenykorlátozó előírások kiszűrésére is.”

„Annak feltárására és kezelésére, hogy valamely ajánlatkérő beszerzési gyakorlata nem tesz lehetővé megfelelő szintű versenyt, maga az érintett ajánlatkérő tudja a leghatékonyabb lépéseket megtenni. Amennyiben egy ajánlatkérő az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzéseiben az egyajánlatos közbeszerzések aránya az érintett ajánlatkérő által lefolytatott közbeszerzések (eljárási részek) 20%-át egy adott naptári évben meghaladja, és az adott ajánlatkérő az előző évben legalább 5 ilyen közbeszerzést folytatott le (részajánlattételi lehetőség esetén részenként számítva), az ajánlatkérő köteles lesz a következő naptári évre vonatkozóan egy intézkedési tervet az adott év március 31-ig a honlapján közzétenni. A kormányrendelet az ajánlatkérő számára meghatározza az intézkedési terv főbb tartalmi elemeit.”

36. A fentiek alapján a Döntőbizottság a hivatalbóli kezdeményezést a jogalkotói indokolásban foglalt célkitűzések tükrében vizsgálta, és megállapította, hogy a hivatalbóli kezdeményezésre irányadó jogszabályi rendelkezések célja az egyajánlatos közbeszerzések

számának jelentős mértékű csökkentése, a verseny szintjének növelése az elkövetkező években.

E cél elérése érdekében a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet az 1. pontjában egyrészt kötelezővé teszi az előzetes piaci konzultáció lefolytatását az egyajánlatos közbeszerzésekkel leginkább érintett beszerzési tárgyak esetében. Másrészt a 2. pont intézkedési terv közzétételére kötelezi az ajánlatkérőt, amennyiben az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzéseiben az egyajánlatos közbeszerzések aránya az érintett ajánlatkérő által lefolytatott közbeszerzések (eljárási részek) 20%-át egy adott naptári évben meghaladja, és az adott ajánlatkérő az előző évben legalább 5 ilyen közbeszerzést folytatott le (részajánlattételi lehetőség esetén részenként számítva.)

A Kbt. 42. § (6) bekezdésének kógens rendelkezése alapján a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendeletben előírt intézkedési terv közzététele az ajánlatkérőnek akkor is kötelezettsége, ha közbeszerzési terv készítésére nem köteles.

37. A fentiek alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy a hivatalbóli kezdeményezés alapos, az ajánlatkérő kifogásai nem helytállóak.

Az ajánlatkérő a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 1. pontjában szabályozott az egyajánlatos közbeszerzésekkel leginkább érintett beszerzési tárgyak esetében előírt előzetes piaci konzultáció lefolytatására vonatkozó rendelkezések alapján az intézkedési terv közzétételének elmulasztására vonatkozó kötelezettségét nem mentheti ki.

Az ajánlatkérő a Kbt. 42. § (6) bekezdésének kógens rendelkezése alapján a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 2. pontjában szabályozott intézkedési terv közzétételére akkor is köteles, ha közbeszerzési terv készítésére nem köteles.

38. A Döntőbizottság a fentiekre tekintettel vizsgálta, hogy az ajánlatkérő megsértette-e a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdését, figyelemmel a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 7. §-ában előírtakra.

A Döntőbizottság a rendelkezésére álló tények, az EKR adatai és az eljárás eredményéről szóló tájékoztató alapján megállapította, hogy az ajánlatkérő a tárgyévét megelőző 2021. naptári évben a határozat tényállási részében ismertetett 1 db az uniós értékhatárt elérő értékű közbeszerzést folytatott, 11 db közbeszerzési részben.

Az eljárás eredményéről szóló tájékoztatóban foglaltak alapján, a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 4. §-ában meghatározott módszertanra figyelemmel a 7 eredményes közbeszerzési rész közül 5 közbeszerzési részt kell figyelembe venni a tárgyi közbeszerzés teljes egésze tekintetében, az 1., 4., 6., 9. és 10. közbeszerzési részeket, amelyekben az eredményesen zárult közbeszerzés eljárási részekben egy ajánlat került benyújtásra az ajánlattételi határidő lejártáig, így az egyajánlatos közbeszerzések aránya e szempontból 71,4 százalék volt.

39. A Döntőbizottság megállapította, hogy a tárgyi közbeszerzési eljárás közös közbeszerzési eljárás keretében került lefolytatásra, és az ajánlatkérő által a saját nevében lefolytatott közbeszerzési részeket figyelembe véve az ajánlatkérő mulasztása fennáll, nem alapos az ajánlatkérőnek az erre alapított kifogása.

40. AZ EURÓPAI PARLAMENT ÉS A TANÁCS 2014. február 26-i 2014/24/EU IRÁNYELVE a közbeszerzésről és a 2004/18/EK irányelv hatályon kívül helyezéséről a következőket közösségi rendelkezéseket rögzíti a közös közbeszerzésre vonatkozóan:

38. cikk

Eseti közös közbeszerzés

(1) Két vagy több ajánlatkérő szerv megállapodhat egyes konkrét beszerzések közös megvalósításáról.

(2) Ha egy közbeszerzési eljárás lebonyolítására teljes egészében minden érintett ajánlatkérő szerv nevében, közösen kerül sor, akkor azok együttesen felelősek az ezen irányelv szerinti kötelezettségeik teljesítéséért. Ez vonatkozik azokra az esetekre is, amikor az eljárást az ajánlatkérő szervek egyike bonyolítja le saját maga és a többi érintett ajánlatkérő szerv nevében.

Ha egy közbeszerzési eljárás lebonyolítására nem teljes egészében minden érintett ajánlatkérő szerv nevében kerül sor, akkor azok csak a közösen végzett részek tekintetében tartoznak együttes felelősséggel. Minden ajánlatkérő szerv kizárólagosan felelős az ezen irányelv szerinti kötelezettségei teljesítéséért azon részek tekintetében, amelyeket a saját nevében végez.

41. A Kbt. 29. §-a az alábbiak szerint tartalmazza a közös közbeszerzési eljárások nemzeti szabályait:

A Kbt. 29. § (1) bekezdése értelmében az ajánlatkérő más ajánlatkérőt is meghatalmazhat azzal, hogy a nevében közbeszerzési eljárást folytasson le. Ez azonban nem eredményezheti a meghatalmazást adó ajánlatkérőre e törvény alapján alkalmazandó szabályok megkerülését.

(2) Több ajánlatkérő közösen is megvalósíthat egy közbeszerzést olyan módon, hogy egy maguk közül kiválasztott ajánlatkérőt meghatalmaznak a közbeszerzési eljárás lefolytatásával.

(3) Az (1) és (2) bekezdés szerinti esetben az eljárást megindító felhívásban fel kell tüntetni, hogy az ajánlatkérő más ajánlatkérő(k) nevében (is) folytatja le a közbeszerzési eljárást.

(4) Az (1) és (2) bekezdés szerinti esetben, ha a közbeszerzési eljárás lebonyolítására teljes egészében minden érintett ajánlatkérő nevében, közösen kerül sor, akkor az ajánlatkérők együttesen felelősek e törvény szerinti kötelezettségeik teljesítéséért. Ha a közbeszerzési eljárás lebonyolítására nem teljes egészében minden érintett ajánlatkérő nevében kerül sor, akkor az ajánlatkérők a közbeszerzési eljárásnak csak a közösen végzett részei tekintetében tartoznak együttes felelősséggel. Minden ajánlatkérő kizárólagosan felelős e törvény szerinti kötelezettségei teljesítéséért a közbeszerzési eljárás azon részei tekintetében, amelyeket a saját nevében végez.

42. A Döntőbizottság a fenti jogszabályokra figyelemmel megállapította, hogy az ajánlatkérő a tárgyi közös közbeszerzési eljárás 1-9 részeit a saját nevében végezte, e részek tekintetében az ajánlatkérő kizárólagosan felelős a Kbt. szerinti kötelezettségeinek a teljesítéséért.

Az 1-9. részek tekintetében az 1., 4., 6., 9. eredményes közbeszerzési részek esetében 1 db ajánlat érkezett.

A 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 7. §-a értelmében az 5. § (2) bekezdése szerinti darabszám a 4. §-ban meghatározott módszertan figyelembe vételével 5 db, az ajánlatkérő esetében az 5. § (2) bekezdése szerinti kivétel nem áll fenn és az (1) bekezdés alkalmazandó, mert a tárgyvet megelőző naptári évben öt, az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzést

folytattak le a 4. §-ban meghatározott módszertan figyelembe vételével (a részajánlattételi lehetőség alapján a közbeszerzési eljárást részenként kell számolni).

A 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 7. §-a értelmében az 5. § (1) bekezdése szerinti arány a 4. §-ban meghatározott módszertan szerint 80%, figyelembe véve az 5 db eredményes közbeszerzési eljárást és a 4 db egyajánlatos közbeszerzési részt.

43. Az ajánlatkérő esetében az egyajánlatos közbeszerzések aránya - az uniós értékhatárt elérő becsült értékű közbeszerzések körében - a tárgyévet megelőző naptári évben a 20%-ot meghaladta, amelyre tekintettel az ajánlatkérő 2022. április 30-ig köteles lett volna a tárgyévre vonatkozóan intézkedési tervet készíteni és közzétenni az egyajánlatos közbeszerzései számának csökkentésére vonatkozóan.

44. A fentiek alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 42. § (6) bekezdését és a 63/2022. (II. 28.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdését.

45. A Döntőbizottság a közbeszerzési ügyet tárgyalás nélkül bírálta el, tekintettel arra, hogy írásban bizonyítási eljárást folytatott, és a Kbt. 161. § (1) bekezdésében meghatározott kivételes esetek nem álltak fenn.

46. A Döntőbizottság a Kbt. 145. § (2) bekezdésében meghatározott hatáskörében eljárva – a fenti indokokra tekintettel – a hivatalbóli kezdeményezés körében a Kbt. 165. § (2) bekezdés d) pontja alapján a jelen határozatában megállapította a jogsértés megtörténtét, és a Kbt. 165. § (3) bekezdés d) pontja alapján bírságot szabott ki az ajánlatkérővel szemben.

47. A Kbt. 165. § (4) bekezdése értelmében 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.

(11) A Közbeszerzési Döntőbizottság annak eldöntésében, hogy indokolt-e a bírság kiszabása, valamint a bírság összegének 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 megállapításakor figyelembe kell venni azt is, ha a jogsértés nyilvánvalóan szándékos volt.

48. A Döntőbizottság a bírság kiszabását indokoltnak tartotta, mert megállapította a kögens Kbt., és a Kbt. felhatalmazása alapján megalkotott kötelező Korm. rendelet megsértését az ajánlatkérővel szemben, az ajánlatkérő elmulasztotta a jogszabályban meghatározott célt védő kötelező rendelkezés megvalósítását.

49. A bírság mértékének megállapítása során a Döntőbizottság az eset valamennyi releváns körülményét mérlegelte.

A Döntőbizottság az ajánlatkérő terhére vette figyelembe az ajánlatkérő mulasztásban megvalósuló jogsértésének súlyát, hogy a kógens Kbt.-ben, és a Kbt. felhatalmazása alapján megalkotott kötelező Korm. rendeletben meghatározott kötelezettségét elmulasztotta.

Az ajánlatkérő terhére mérlegelte, hogy a jogsértést nem ismerte el, a jogsértést nem reparálta. Mérlegelte az ajánlatkérő javára, hogy az ajánlatkérő közjogi szervezet, a jogsértés a jogszabály helytelen értelmezésével valósult meg. Figyelembe vette a jogsértés megtörténte és a jogorvoslati eljárás megindítása között eltelt rövidebb időtartamot.

Mérlegelte azt is, hogy a jogsértés nyilvánvalóan szándékos volta nem volt megállapítható.

A fenti indokok alapján a Döntőbizottság a rendelkező részben meghatározott mértékű bírság kiszabását tartotta indokoltnak az ajánlatkérővel szemben.

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

51. A Döntőbizottság az általános közigazgatási rendtartásról szóló 2016. évi CL. törvény 129. § (1) bekezdése alapján rendelkezett az eljárási költségek viseléséről.

52. 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) 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, 2022. október 3.

Dr. Horváth Éva sk
közbeszerzési biztos
a tanács elnöke

Gulyás Richárd sk
közbeszerzési biztos

Dr. Puskás Sándor sk
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Liszi Barbara
titkársági ügyintéző

Kapja:

1. Kezdeményező képviselője (kizárólag elektronikus úton)
2. Ajánlatkérő képviselője (kizárólag elektronikus úton)
3. Közbeszerzési Hatóság Titkárság (kizárólag elektronikus úton)