



KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG

1026 Budapest, Riadó u. 5.

Tel.: 06-1/882-8594

Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

Az ügy iktatószáma: D.456/11/2021.

A tanács tagjai: Dr. Petró Szilvia közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Bán János közbeszerzési biztos, Dr. Virágh Norbert közbeszerzési biztos

A kérelmező 1: Rimai Rudolf egyéni vállalkozó
(Szekszárd, Holdfény u. 5.)

A kérelmező 2: KÖMI Mérnökiroda Kft.
(Budapest, Lajos u. 78.)

A kérelmezők képviselője: Dr. Fejér Bernát felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó
(Budapest, Ipar u. 5.)

Az ajánlatkérő: Innovációs és Technológiai Minisztérium
(Budapest, Fő u. 44-50.)

Az ajánlatkérő képviselője: Buzsáki Attila és Kerekes Anita felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadók
OKFON Közbeszerzési és Szolgáltatási Zrt.
(Budapest, Gömb u. 33.)

Az érdekelt: Közutas Mérnöki Iroda Kft.
(Érd, Balatoni út 64. A. ép. fsz. 2.)

A beszerzés tárgya, értéke: Közútkezelői tevék. 2020-2021. évi ellenőrzése, 1., 2., 3., 4., 5., és 7. részek,
1. rész: 38.300.000.-Ft, 2. rész: 41.000.000.-Ft, 3. rész: 39.500.000.-Ft, 4. rész: 49.300.000 Ft., 5. rész: 47.900.000.-Ft, 7. rész: 30.000.000.-Ft

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

V É G Z É S - t.

A Döntőbizottság a jogorvoslati eljárást megszünteti.

A Döntőbizottság felhívja a Közbeszerzési Hatóság Titkárságát, hogy a jelen határozat megküldésétől számított 8 napon belül utaljon vissza 1.291.000.-Ft, azaz egymillió-kétszázkilencvenegyezer forint igazgatási szolgáltatási díjat a kérelmező részére.

A jogorvoslati eljárás során felmerült további költségeiket az ügyfelek maguk viselik.

A végzés ellen fellebbezésnek nincs helye. A végzés elleni közigazgatási perben kereseti kérelem terjeszthető elő, a végzés kézbesítésétől számított nyolc napon belül. A kereseti kérelmet a Fővárosi Törvényszékhez kell címezni, de a Döntőbizottsághoz kell elektronikus úton benyújtani.

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1. Az ajánlatkérő 2020. május 28-án feladott és a Kiegészítés az Európai Unió Hivatalos Lapjához című kiadvány S sorozatában (a továbbiakban: TED-adatbázis) 2020/S 105-254105 iktatószám alatt megjelent ajánlati felhívásával (a továbbiakban: felhívás) a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLIII. törvény (a továbbiakban: Kbt.) Második Része alapján irányadó szabályok szerint nyílt közbeszerzési eljárást indított a bevezető részben meghatározott szolgáltatás megrendelése tárgyában. A közbeszerzési eljárás lefolytatására az Elektronikus Közbeszerzési Rendszerben (a továbbiakban: EKR) került sor, EKR 000464352020 azonosító szám alatt.

2. A felhívás II.1.) pontja szerint a beszerzés tárgya: Közútkezelői tevék. 2020-2021. évi ellenőrzése.

3. A felhívás II.1.4) pontjában a következők szerint szerepelt beszerzés rövid meghatározása.

Az országos közúthálózaton végzett közútkezelői tevékenység 2020-2021. évi ellenőrzése egyes részei (I. rész – Észak-Magyarország régió, II. rész – Észak-Alföld régió, III. rész – Dél-Alföld régió, IV. rész – Közép-Magyarország régió, V. rész – Közép-Dunántúl régió, VI. rész – Nyugat-Dunántúl régió, VII. rész – Dél-Dunántúl régió) megbízási szerződés(ek) keretében.

Mindösszesen 118 közútkezelő egység tevékenységének ellenőrzése a következőkből tevődik össze: a Magyar Közút NZrt. 114 egysége (17 gyorsforgalmi és 77 nem gyorsforgalmi – ebből 10 vegyes, ami a szerződés időszaka alatt 12-re nőhet, 8 pedig emelt sebességű szakasszal rendelkező – mérnökség, illetve 19 megyei és 1 országos központ), továbbá az M5, M6, M8, M9, M60 autópályát kezelő 4 koncessziós társaság. Kezelt teljes úthossz: 32 230,1 km.

4. Az ajánlatkérő a felhívás II.1.6) pontjában rendelkezett arról, hogy a beszerzés részekből áll és valamennyi részre nyújtható be ajánlat.

5. A felhívás II.2.7) pontja alapján a szerződés időtartama 18 hónap, melyet a felek egy alkalommal, a szerződéses feltételek módosítása nélkül további 12 hónappal meghosszabbíthatnak.

6. A felhívás II.2.13) pontja szerint a beszerzés nem kapcsolatos európai uniós alapokból finanszírozott projekttel és/vagy programmal.

7. A felhívás IV.2.2) pontjában rögzítette az ajánlatkérő, hogy az ajánlattételi határidő 2020. július 2-án 10 órakor jár le.

8. A felhívás IV.2.6) pontja szerint az ajánlati kötöttség időtartama 2 hónap. Az ajánlatkérő ezzel összefüggésben a felhívás VI.3) További információk pont 15) alpontjában rögzítette, hogy a IV.2.6) pontban megadott 2 hónap alatt 60 napot ért.

Az ajánlatkérő ugyanezen pont 14) alpontjában közölte, hogy az eljárás külön jogszabályban előírt folyamatba épített ellenőrzés mellett kerül lefolytatásra.

9. Az ajánlatkérő dokumentációt készített, amely tartalmazta a felhívást, az ajánlat elkészítésével és benyújtásával kapcsolatos útmutatót (a továbbiakban: útmutató), a műszaki leírást, a szerződéstervezet és a nyilatkozatmintákat. Az útmutató 15. oldalán szerepelt, hogy

az ajánlattevő az ajánlatához az ajánlattételi határidő lejártától számított 60 napig terjedő időszakra kötve van.

10. Az EKR felületre 2020. július 2-án 16 óra 30 perckor feltöltött bontási jegyzőkönyv szerint az ajánlattételi határidő lejártáig valamennyi részre összesen 27 ajánlat érkezett be. A bontáshoz tartozó kiegészítő információk szerint az egyes részek tekintetében az alábbiak szerint állt rendelkezésre fedezet. 1. rész: 31.523.500.-Ft, 2. rész: 33.745.783.-Ft, 3. rész: 32.511.177.-Ft, 4. rész: 40.577.244.-Ft, 5. rész: 39.424.949.-Ft, 6. rész: 33.745.783.-Ft, 7. rész: 24.692.035.Ft.

11. A bontási jegyzőkönyv szerint összesen 4 ajánlattevő nyújtott be ajánlatot. Az 1. r. és a 2. r. kérelmező (a továbbiakban együtt: kérelmezők) az eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részben nyújtottak be ajánlatot.

12. Az ajánlatkérő 2020. július 17. napján a Kbt. 72. § (1) bekezdés alapján az értékelés szempontjából lényeges ajánlati elemek tartalmát megalapozó adatokat, valamint indokolást kért a kérelmezőktől az eljárás 1., 2., 3., 5. és 7. részei tekintetében, 2020. július 22-én 16 órai válaszadási határidő kikötésével. A kérelmezők a megadott határidőre benyújtották az áringdolást a fenti részeket érintően.

13. Az ajánlatkérő 2020. augusztus 26-án kelt levelében arról tájékoztatta az ajánlattevőket, hogy a beérkezett ajánlatokat azok értékelésével kapcsolatos egyeztetések időigénye miatt nem tudja a Kbt. 70. § (2) bekezdés szerinti időtartamban elvégezni, ezért kérte, hogy az ajánlattevők 2020. augusztus 31-én 12 óráig nyilatkozzanak, hogy fenntartják-e ajánlatukat az ajánlati kööttség lejártának eredeti időpontjától, azaz 2020. augusztus 31-től számított 60 napig. Az ajánlatkérő felhívta az ajánlattevők figyelmét arra, hogy amennyiben a megadott határidőben nem teszik meg nyilatkozatukat, akkor azt a Kbt. 70. § (2) bekezdés alapján úgy kell tekinteni, hogy az ajánlattevő a megadott időpontig fenntartja az ajánlatát.

14. A kérelmezők 2020. augusztus 27-én kelt 312/2020. iktatószámú levelükben nyilatkoztak, hogy az eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részeiben tett ajánlataikat 2020. augusztus 31-től számított 60 napig fenntartják. A kérelmezők a nyilatkozatot ugyanezen a napon, 2020. augusztus 27-én töltötték fel az EKR felületére.

15. Az ajánlatkérő 2020. szeptember 2-án kelt levelében arról értesítette a kérelmezőket, hogy az 1., 2., 3., 4., 5., és 7. részekre benyújtott ajánlatuk a Kbt. 73. § (1) bekezdés e) pont alapján érvénytelen, tekintettel arra, hogy nem felel meg a jogszabályokban meghatározott feltételeknek, ugyanis nem tettek eleget maradéktalanul a Kbt. 72. § (3) bekezdés szerinti köötlességüknek és az áringdolás kérésben foglaltaknak.

16. A kérelmezők az ajánlatkérő döntése ellen 2020. szeptember 4-én előzetes vitarendezési kérelmet terjesztettek elő, melyet az ajánlatkérő 2020. szeptember 9-én kelt válaszában elutasított.

17. A kérelmezők 2020. szeptember 22-én jogorvoslati kérelmet nyújtottak be a Döntőbizottsághoz. A kérelmezők álláspontja szerint az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 2. § (3) bekezdését, a Kbt. 72. § (3) bekezdését és a Kbt. 73. § (1) bekezdés e) pontját azzal, hogy a kérelmezők ajánlatát a fenti részek tekintetében érvénytelenné nyilvánította, továbbá nem kért a kérelmezőktől a Kbt. 72. § (3) bekezdés szerinti további kiegészítő indokolást.

Az ajánlatkérő a D.409/2020. számú jogorvoslati eljárásban nyilatkozott, hogy felülvizsgálta a jogorvoslati kérelem alapján a kérelmezők ajánlatának 1., 2., 3., 5. és 7. részben való érvénytelenítését és 2020. október 5-én az érvénytelenségről szóló döntést ezen részek esetében visszavonta, valamint a benyújtott árandokolásokkal kapcsolatban a Kbt. 72. § (3) bekezdés alapján eljárva további kiegészítő indokolást fog kérni.

18. Az EKR felületre feltöltött iratok alapján a Döntőbizottság megállapította, hogy az ajánlatkérő 2020. október 9-én a Kbt. 72. § (3) bekezdés alapján kiegészítő indoklást kért a kérelmezőktől az eljárás 1., 2., 3., 5. és 7. részében benyújtott árandokolással kapcsolatban. A kérelmezők 2020. október 13-án nyújtották be az indokolást a fenti részeket érintően.

19. A fentiekre tekintettel a Döntőbizottság a D.409/2020. számú jogorvoslati eljárást a 2020. október 12-én kelt D.409/10/2020. számú végzésével megszüntette az általános közigazgatási rendtartásról szóló 2016. évi CL. törvény (a továbbiakban: Ákr.) 47. § (1) bekezdés c) pont alapján.

20. Az ajánlatkérő 2020. október 27-én kelt levelében tájékoztatta az ajánlattevőket, hogy a beérkezett ajánlatok értékelésével kapcsolatos egyeztetések időigénye miatt a beérkezett ajánlatokat nem tudja a meghosszabbított ajánlati kötöttség fennállása alatt elbírálni. Az ajánlatkérő rámutatott, hogy a Kbt. 70. § (2) bekezdés alapján jogszerűen nincs lehetősége ismét meghosszabbítani az ajánlati kötöttség határidejét, ugyanakkor a Döntőbizottság joggyakorlata szerint a Kbt.-ben meghatározott ajánlati kötöttség kógens jogintézményének keretein kívül, a közbeszerzési eljárás eredményes befejezése érdekében az ajánlatkérő és az ajánlattevők megállapodásukkal lehetővé tehetik a közbeszerzési szerződés megkötését. Ez esetben nincs akadálya annak, hogy az ajánlattevők, mint ahogyan a Kbt. 75. § (1) bekezdés c) pont is megfogalmazza, az ajánlati kötöttség lejárta esetén is fenntartsák ajánlatukat.

21. Az ajánlatkérő a fentiekre tekintettel kérte, hogy az ajánlattevők 2020. október 30-án 12 óráig nyilatkozzanak, hogy ajánlatukat fenntartják-e a kiterjesztett ajánlati kötöttség lejártának időpontjától, azaz 2020. október 30-tól számított 60 napig. Kérte, hogy az ajánlattevők a nyilatkozatokat az előírt határidőig az EKR felületen küldjék meg. Az ajánlatkérő külön felhívta az ajánlattevők figyelmét, figyelmeztetését félővér betűtípussal és aláhúzással kiemelve, hogy amennyiben az ajánlattevő az ajánlatkérő által megadott határidőben nem nyilatkozik, azt úgy kell tekinteni, hogy ajánlatát az ajánlatkérő által megjelölt időpontig nem tartja fenn.

22. Az érdekelt 2020. október 28-án kelt és az EKR felületre ugyanezen a napon feltöltött dokumentumban nyilatkozott, hogy az eljárás 1-7. részei tekintetében benyújtott ajánlatát fenntartja a kiterjesztett ajánlati kötöttség lejártának időpontjától, 2020. október 30-tól számított 60 napig.

23. A kérelmezők 2020. október 29-én kelt és az EKR felületre 2020. november 3-án feltöltött nyilatkozatban tájékoztatták az ajánlatkérőt arról, hogy az eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részeiben megtett ajánlatukat fenntartják.

24. A 2020. november 13-án kelt bírálóbizottsági döntési javaslatról szóló jegyzőkönyv szerint a Bizottság javasolta az eljárás 1., 2., 3., 5., 6. és 7. részeiben az érdekelt ajánlatának érvényessé nyilvánítását, az érdekelt nyertesként való kihirdetését és e részek tekintetében a közbeszerzési eljárás eredményes lezárását.

25. A Bizottság a kérelmezők 1., 2., 3., 4., 5., 6. és 7. részekre benyújtott ajánlatát érintően javasolta annak figyelmen kívül hagyását arra tekintettel, hogy a kérelmezők ajánlatuk további 60 nappal történő meghosszabbításáról az előírt határidőig nem nyilatkoztak.

26. A Bizottság javasolta továbbá a 4. rész eredménytelenné nyilvánítását a Kbt. 75. § (1) bekezdés a) pont alapján, mivel ebben a részben nincs figyelembe vehető ajánlat.

27. A 2020. december 11-én kelt összegezés szerint az eljárás 1., 2., 3., 5., 6. és 7. részeiben az érdekelt nyert. Az eljárás 4. része eredménytelen lett.

28. Az összegezés VI.1.10) pontjában a további információk körében az alábbiakat rögzítette az ajánlatkérő.

„Tekintettel arra, hogy az ajánlatok értékelésével kapcsolatos egyeztetések időigénye miatt Ajánlatkérő nem tudta a meghosszabbított ajánlati kööttség fennállása alatt elbírálni az ajánlatokat, így 2020. október 27-én az ajánlati kööttség ismételt meghosszabbítására kérte fel a még érvényes ajánlattevőket.

Ajánlatkérő nem a Kbt. 70. § (2) bekezdés alapján kérte a kööttség meghosszabbítását, hanem a Döntőbizottság joggyakorlata (D.32/2019) szerint járt el. Az ajánlatkérő az ajánlattevők részéről nem a Kbt. 70. § (2) bekezdése szerinti akár hallgatólagos módon megtehető nyilatkozatot, hanem kifejezett nyilatkozatot kért az ajánlatok fenntartására. Ajánlatkérő levelében felhívta a figyelmet arra, hogy amennyiben az ajánlattevő az ajánlatkérő által megadott határidőben nem nyilatkozik, azt úgy kell tekinteni, hogy ajánlatát az ajánlatkérő által megjelölt időpontig nem tartja fenn. Amennyiben az ajánlattevő ajánlatát nem tartja fenn, a kiterjesztett ajánlati kööttség lejártának időpontját követően az eljárás további részében a Kbt. 70. § (2) bekezdése alapján az értékelés során ajánlatát figyelmen kívül hagyja.

Az előírt határidőig, azaz 2020. október 30. 12:00 óráig csak a Közutas Mérnöki Iroda Korlátolt Felelősségű Társaság (2030 Érd, Balatoni út 64. A. ép. fszt. 2.) ajánlattevő nyújtott be az 1., 2., 3., 4., 5., 6. és 7. rész esetén arra vonatkozó nyilatkozatot, hogy ajánlatukat fenntartják a kiterjesztett ajánlati kööttség lejártának időpontjától – azaz 2020. október 30-tól – számított 60 napig, a Rimai Rudolf Egyéni Vállalkozó (7100 Szekszárd, Holdfény utca 5. 6312/40) - KÖMI Mérnökiroda Korlátolt Felelősségű Társaság (1036 Budapest, Lajos utca 78. IV. emelet) közös ajánlattevő és az EUROUT Mérnöki Tanácsadó Szervező és Kereskedelmi Kft. (1146 Budapest, Erzsébet királyné útja 1/C.) ajánlattevő nem nyilatkozott.

A Rimai Rudolf Egyéni Vállalkozó (7100 Szekszárd, Holdfény utca 5. 6312/40) - KÖMI Mérnökiroda Korlátolt Felelősségű Társaság (1036 Budapest, Lajos utca 78. IV. emelet) közös ajánlattevő a nyilatkozatát a határidő lejártát követően, 2020. november 3-án nyújtotta csak be.

Tekintettel arra, hogy Ajánlatkérő a Döntőbizottság joggyakorlata alapján jelezte, hogy amennyiben az ajánlattevő az ajánlatkérő által megadott határidőben nem nyilatkozik, azt úgy tekinti, hogy ajánlatát az ajánlatkérő által megjelölt időpontig nem tartja fenn, így Ajánlatkérő megállapította, hogy a Rimai Rudolf Egyéni Vállalkozó (7100 Szekszárd, Holdfény utca 5. 6312/40) - KÖMI Mérnökiroda Korlátolt Felelősségű Társaság (1036 Budapest, Lajos utca 78. IV. emelet) közös ajánlattevő 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részben benyújtott, valamint az EUROUT Mérnöki Tanácsadó Szervező és Kereskedelmi Kft. (1146 Budapest, Erzsébet királyné útja 1/C.) ajánlattevő 1., 2., 3., 4., 5., 6. és 7. részben benyújtott ajánlatát az értékelés során figyelmen kívül kell hagyni.

A Közutas Mérnöki Iroda Korlátolt Felelősségű Társaság (2030 Érd, Balatoni út 64. A. ép. fszt. 2.) ajánlattevő az 1., 2., 3., 5., 6. és a 7. részben csatolt valamennyi olyan dokumentumot, amelyet a Kbt. 69. § (4) bekezdés szerint az ajánlatnak tartalmaznia kell. A 4. rész esetében

nem nyújtott be hiánypótlást, így az ajánlatkérő a Kbt. 69. § (5) bekezdés szerint eljárva ezen ajánlattevő ajánlatát figyelmen kívül hagyta a 4. részben. (A 4. rész esetén a hiánypótlásra felszólításban kért dokumentumokat csak a határidő lejártát követően, 2020. szeptember 22-én nyújtotta be.)”

29. A kérelmezők 2020. december 15-én előterjesztett előzetes vitarendezési kérelemben vitatták az összegezésben rögzített ajánlatkérői döntést. Az ajánlatkérő az előzetes vitarendezési kérelmet 2020. december 18-án kelt válaszában elutasította.

A kérelmezők jogorvoslati kérelme

30. A kérelmezők 2020. december 21-én jogorvoslati kérelmet nyújtottak be a Döntőbizottsághoz, melyben kérték a Kbt. 70. § (2) bekezdés megsértésének megállapítását az eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részeit érintően.

A kérelmezői jogosultságot alátámasztó tények körében előadták, hogy a gazdasági tevékenységükbe tartozik a támadott közbeszerzési eljárás tárgya szerinti tevékenység, továbbá a bontási jegyzőkönyv adatai alapján megállapítható, hogy az érintett közbeszerzési eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részeiben a legkedvezőbb ajánlatot nyújtották be. Álláspontjuk szerint, ha az ajánlatkérő a vonatkozó jogszabályoknak megfelelően végezte volna az ajánlatok bírálatát, akkor a kérelmezők ajánlata lett volna a nyertes.

31. A jogsértő esemény megtörténte és az arról való tudomásszerzés időpontjaként 2020. december 18-át, az előzetes vitarendezési kérelmet elutasító ajánlatkérői válasz keltének napját jelölték meg.

32. Részletes indokolásukban ismertették az ajánlatkérő ajánlati kötöttség további fenntartására vonatkozó, 2020. október 27-én kelt levelének tartalmát és előadták, hogy ezzel kapcsolatos, 2020. október 29-én kelt válaszukat 2020. november 4-én megküldték az ajánlatkérő részére. Idézték az összegezés VI.1.10) pontjában foglaltakat, valamint az előzetes vitarendezési kérelmüket elutasító ajánlatkérői válasz tartalmát, továbbá hivatkoztak a Döntőbizottság D.695/33/2016. és D.32/15/2019. számú határozataira, idézve annak a jelen jogorvoslati eljárás szempontjából általuk relevánsnak tartott részeit.

33. Előadták, hogy az ajánlatkérő álláspontja – melyet az eljárást lezáró döntésben és az előzetes vitarendezési kérelmet elutasító válaszában – ismertet téves az alábbi indokokra tekintettel.

34. A kérelmezők álláspontja szerint a Döntőbizottságnak nincs olyan joggyakorlata, amely igazolná az ajánlatkérő eljárását. A Döntőbizottságnak nincs olyan döntése, amely jogszerűnek minősítené azt az ajánlatkérői magatartást, amely a Kbt. kógens szabályrendszerén kívül olyan, a közbeszerzési dokumentumokban nem szereplő, új rendelkezést, a Kbt. szabályrendszerében nem ismert határidőt ír elő az ajánlattevők részére, amelynek be nem tartása az ajánlattevő ajánlatának figyelmen kívül hagyását eredményezné. A fentiek alátámasztására idézték a D.695/33/2016. számú határozat 39-40. oldalait, valamint ismertették a D.32/15/2019. számú határozat 4. oldalán szereplő 1. és 2. jogorvoslati kérelmi elemeket.

35. Rámutattak, hogy a fent hivatkozott mindkét határozat rögzíti, hogy az ajánlati kötöttség meghosszabbítható annak lejártát követően is, ehhez azonban szükséges az ajánlatkérő és az ajánlattevő közötti konszenzus. A kérelmezők álláspontja szerint az

ajánlatkérő a jogorvoslattal érintett közbeszerzési eljárás során a Döntőbizottság joggyakorlatával ellentétesen járt el, ugyanis annak ellenére, hogy a kérelmezők kifejezett nyilatkozatot tettek ajánlatuk fenntartására vonatkozóan, az ajánlatkérő azt figyelmen kívül hagyta az ajánlatok értékelése során. Hangsúlyozták, hogy az eljárást lezáró döntés meghozatalát megelőzően az ajánlatkérő birtokában volt a kérelmezők ajánlati kööttség további fenntartására vonatkozó nyilatkozata, mely alapján és a fent hivatkozott döntőbizottsági határozatok szerint, továbbá a Kbt. 75. § (1) bekezdés c) pontra figyelemmel jogszerűen tartották fenn ajánlatukat.

36. Álláspontjuk szerint – arra tekintettel –, hogy az ajánlatkérő maga rögzítette a 2020. október 27-én kelt ajánlati kööttség további fenntartására vonatkozó felhívásában, hogy a Kbt. 70. § (2) bekezdése alapján jelen eljárásban jogszerűen nincs lehetősége meghosszabbítani az ajánlati kööttség határidejét, ennek megfelelően arra sem lett volna joga, hogy Kbt. 70. § (2) bekezdése alapján figyelmen kívül hagyja a kérelmezők ajánlatát. Az ajánlatkérő kizárólag akkor hivatkozhatott volna a Kbt. idézett rendelkezésére, ha az ajánlatkérő 2020. augusztus 26. napján kelt első nyilatkozattételre felhívására a kérelmezők kifejezett nyilatkozatot tesznek, miszerint ajánlatukat nem kívánják fenntartani. Rámutatottak továbbá arra, hogy a közbeszerzési eljárás 4. része vonatkozásában korábban nem került sor árendoklás-kérésre. Az adott részt nem érintette a korábbi jogorvoslat, illetve nem történt olyan eljárási cselekmény, amely indokolná az eljárás elhúzódását, azt, hogy ajánlatkérő a kérelmezők ajánlatát miért nem tudta korábban értékelni.

37. A kérelmezők előadták, hogy az ajánlatkérő figyelmen kívül hagyva a Döntőbizottság korábbi határozataiban foglaltakat, a Kbt. 70. § (2) bekezdését megszegve, jogsértő módon hagyta figyelmen kívül az értékelés során kérelmezők ajánlatát. Indítványozták, hogy a Döntőbizottság a Kbt. 165. § (3) bekezdés b) pont alapján semmisítse meg az eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részében meghozott, eljárást lezáró döntését, melyben rögzítette, hogy az értékelés során nem vette figyelembe a kérelmezők ajánlatát.

Az ajánlatkérő észrevétele

38. Az ajánlatkérő kérte az alaptalan jogorvoslati kérelem elutasítását valamennyi, támadott részre vonatkozóan.

39. Indokolásában előadta, hogy az ajánlatok értékelésével kapcsolatos egyeztetések időigénye miatt nem tudta a meghosszabbított ajánlati kööttség fennállása alatt elbírálni az ajánlatokat, így 2020. október 27-én az ajánlati kööttség ismételt meghosszabbítására kérte fel a még versenyben lévő, érvényes ajánlatot benyújtó ajánlattevőket, köztük a kérelmezőket.

40. Az ajánlatkérő hangsúlyozta, hogy nem a Kbt. 70. § (2) bekezdés alapján kérte a kööttség meghosszabbítását, hanem a Döntőbizottság joggyakorlata (D.32/2019. sz. határozat, amely visszahivatkozik a D.695/2016. határozatra is) szerint járt el. Az ajánlatkérő az ajánlattevők részéről nem a Kbt. 70. § (2) bekezdése szerinti akár hallgatólagos módon megtehető nyilatkozatot, hanem kifejezett nyilatkozatot kért az ajánlatok fenntartására. Rámutatott, hogy a 2020. október 27-én kelt levelében felhívta a figyelmet arra, hogy amennyiben az ajánlattevő az ajánlatkérő által megadott határidőben nem nyilatkozik, azt úgy kell tekinteni, hogy ajánlatát az ajánlatkérő által megjelölt időpontig nem tartja fenn. Amennyiben az ajánlattevő az ajánlatát nem tartja fenn, a kiterjesztett ajánlati kööttség lejártának időpontját követően az eljárás további részében a Kbt. 70. § (2) bekezdése alapján az értékelés során ajánlatát figyelmen kívül hagyja.

41. Az előírt határidőig, azaz 2020. október 30. 12 óráig csak az érdekelt nyújtott be az 1., 2., 3., 4., 5., 6. és 7. részt érintően arra vonatkozó nyilatkozatot, hogy ajánlatát fenntartja a kiterjesztett ajánlati kööttség lejártának időpontjától – azaz 2020. október 30-tól – számított 60 napig. A kérelmezők és az EUROOUT Kft. ajánlattevő a megadott határnapig nem nyilatkozott. A kérelmezők a nyilatkozatukat a rendelkezésre álló határidő lejártát követően, 2020. november 3-án nyújtották be az EKR felületen keresztül.

42. Tekintettel arra, hogy az ajánlatkérő a Döntőbizottság joggyakorlata alapján jelezte, hogy amennyiben az ajánlattevő az ajánlatkérő által megadott határidőben nem nyilatkozik, azt úgy tekinti, hogy ajánlatát az ajánlatkérő által megjelölt időpontig nem tartja fenn, így megállapította, hogy a kérelmezők 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részben benyújtott ajánlatát az értékelés során figyelmen kívül kell hagyni.

43. A kérelmezők 2020. augusztus 27-én úgy nyilatkoztak, hogy az ajánlatukat az 1., 2., 3., 4., 5., 6. és 7. részben 2020. augusztus 31-től számított 60 napig tartják fenn. A kérelmezők nem nyújtottak be az előírt határidőig – azaz a Kbt. 70. § (2) bekezdés szerint meghosszabbított ajánlati kööttségének lejártáig – az ajánlatuk további fenntartására vonatkozó nyilatkozatot, csak 2020. november 3-án, visszadátumozva. A kérelmezők 2020. október 31-től már nem rendelkeztek ajánlati kööttséggel, azaz ajánlattal sem. Tekintettel arra, hogy a korábban tett nyilatkozat szerint az ajánlati kööttség 2020. október 30-ig állt fent, így a kérelmezőknek már nem volt kööttsége 2020. november 3-án, így nem volt már mit fenntartaniuk és nem volt miről lemondaniuk sem.

44. Az ajánlatkérő továbbá eljárásjogi kifogást terjesztett elő. Álláspontja szerint a jogorvoslati kérelem elkésztett, tekintettel arra, hogy az ajánlatkérő 2020. október 27-én küldte ki az ajánlati kööttség ismételt meghosszabbítására vonatkozó kérését, amelyben egyértelműen jelezte azt, hogy amennyiben az ajánlattevő az ajánlatkérő által megadott határidőben nem nyilatkozik, azt úgy kell tekinteni, hogy ajánlatát az ajánlatkérő által megjelölt időpontig nem tartja fenn. Amennyiben az ajánlattevő ajánlatát nem tartja fenn a kiterjesztett ajánlati kööttség lejártának időpontját követően az eljárás további részében a Kbt. 70. § (2) bekezdése alapján az értékelés során ajánlatát figyelmen kívül hagyja. Ezen feltétel tudomásra jutásának időpontja 2020. október 27., így a kérelem elkésztett.

A Döntőbizottság előzményi döntése

45. A Döntőbizottság a 2020. február 15. napján kelt D.548/15/2020. számú határozatában megállapította, hogy a jogorvoslati kérelem alaptalan, az ajánlatkérő nem sértette meg a Kbt. 70. § (2) bekezdését a közbeszerzési eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részeiben.

A Döntőbizottság korábbi határozataira hivatkozva rámutatott, hogy a bírálat elhúzódása esetén lehetőség van arra, hogy az ajánlatkérő és az ajánlattevők a Kbt. szerinti ajánlati kööttség keretein kívül konszenzust alakítsanak ki a közbeszerzési eljárás eredményes befejezése érdekében, így megállapodásukkal lehetővé téve a közbeszerzési szerződés megkötését. A Döntőbizottság rögzítette, hogy az ajánlati kööttség e módon való, 120 napot meghaladó meghosszabbítása alapjául szolgáló konszenzus már a Kbt. kógens szabályozási rendszerén kívül esik, teret engedve így diszpozitív szabályoknak a megállapodás létrejötté folyamatában. A Döntőbizottság osztotta az ajánlatkérő hivatkozását a Döntőbizottság gyakorlatára (D.32/15/2019. és D.695/33/2016. sz. határozatok), mely szerint a közbeszerzési eljárás szereplői megállapodásukkal lehetővé tehetik a szerződés megkötését a Kbt.-ben meghatározott ajánlati kööttség kógens keretein kívül.

A Döntőbizottság megvizsgálta a közbeszerzési dokumentumokat, valamint a közbeszerzési eljárás során megvalósult eljárási cselekményeket és megállapította, hogy ajánlattételi határidő 2020. július 2-án 10 órakor járt le. A bontási jegyzőkönyv szerint összesen 4 ajánlattevő nyújtott be ajánlatot. A kérelmezők az eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részeiben nyújtottak be ajánlatot.

Az ajánlatkérő 2020. augusztus 26-án kelt levelében arról tájékoztatta az ajánlattevőket, hogy a beérkezett ajánlatok bírálatát, azok értékelésével kapcsolatos egyeztetések időigénye miatt nem tudja a Kbt. 70. § (2) bekezdés szerinti időtartamban elvégezni, ezért kérte, hogy az ajánlattevők 2020. augusztus 31-én 12 óráig nyilatkozzanak, hogy fenntartják-e ajánlatukat az ajánlati kööttség lejártának eredeti időpontjától, azaz 2020. augusztus 31-től számított 60 napig. Az ajánlatkérő felhívta az ajánlattevők figyelmét arra, hogy amennyiben a megadott határidőben nem teszik meg nyilatkozatukat, akkor azt a Kbt. 70. § (2) bekezdés alapján úgy kell tekinteni, hogy az ajánlattevő a megadott időpontig fenntartja az ajánlatát.

A kérelmezők 2020. augusztus 27-én kelt 312/2020. iktatószámú levelükben nyilatkoztak, hogy az eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részeiben tett ajánlataikat 2020. augusztus 31-től számított 60 napig fenntartják. A kérelmezők a nyilatkozatot ugyanezen a napon, 2020. augusztus 27-én töltötték fel az EKR felületére. A Kbt. 70. § (2) bekezdés alapján meghosszabbított ajánlati kööttség így 2020. október 30. napján 12 óráig tartott.

Az ajánlatkérő 2020. október 27-én kelt levelében tájékoztatta az ajánlattevőket, hogy a beérkezett ajánlatok értékelésével kapcsolatos egyeztetések időigénye miatt az ajánlatokat nem tudja a meghosszabbított ajánlati kööttség fennállása alatt elbírálni. Az ajánlatkérő rámutatott, hogy a Kbt. 70. § (2) bekezdés alapján jogszerűen nincs lehetősége ismét meghosszabbítani az ajánlati kööttség határidejét, ugyanakkor a Döntőbizottság joggyakorlata szerint a Kbt.-ben meghatározott ajánlati kööttség kógens jogintézményének keretein kívül, a közbeszerzési eljárás eredményes befejezése érdekében az ajánlatkérő és az ajánlattevők megállapodásukkal lehetővé tehetik a közbeszerzési szerződés megkötését. Ez esetben nincs akadálya annak, hogy az ajánlattevők az ajánlati kööttség lejártja esetén is fenntartsák ajánlatukat.

Az ajánlatkérő a fentiekre tekintettel kérte, hogy az ajánlattevők 2020. október 30-án 12 óráig nyilatkozzanak, hogy ajánlatukat fenntartják-e a Kbt. 70. § (2) bekezdés alapján kiterjesztett ajánlati kööttség lejártának időpontjától, azaz 2020. október 30-tól számított további 60 napig. Kérte, hogy az ajánlattevők a nyilatkozatokat az előírt határidőig az EKR felületen küldjék meg. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a kérelmezők nem támadták az ajánlatkérő 2020. október 27-én kelt levelében szereplő felhívást az ajánlati kööttség további meghosszabbítására, ezzel tudomásul véve a Kbt. 70. § (2) bekezdésén túli, a Kbt. 75. § (1) bekezdés c) pontjával összhangban lévő előírást, azaz a felhívott döntőbizottsági határozatokban elismert konszenzusos megállapodás lehetőségét.

A kérelmezők 2020. november 3. napján töltötték fel az EKR felületre arról szóló nyilatkozatukat, hogy az eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részeiben megtett ajánlatukat fenntartják. Tekintettel arra, hogy a kérelmezők a 2020. október 30-án 12 órakor lejáró ajánlati kööttségük meghosszabbításáról csak az ajánlati kööttség lejártát követően, 2020. november 3. napján nyilatkoztak, az ajánlatkérő a 2020. december 11-én kelt összegezésben rögzítette, hogy a kérelmezők 1., 2., 3., 4., 5., 6. és 7. részben benyújtott ajánlatát figyelmen kívül hagyta az értékelés során.

A Döntőbizottság megállapította, hogy a kérelmezők az ajánlati kööttsége 2020. október 30-ig állt fenn. Mivel a kérelmezők az ajánlatkérő részéről kifejezetten kért írásbeli nyilatkozatot nem tették meg 2020. október 30-án 12 óráig, ajánlati kööttségük e napon megszűnt. Az ajánlatkérőnek a fentiek alapján nem volt jogszerű lehetősége arra, hogy a 2020. november 3-án megtett nyilatkozat alapján a kérelmezők ajánlatát bevonja a bírálat körébe, ugyanis a kérelmezők azt nem tartották fenn.

A Döntőbizottság a fentiek alapján megállapította, hogy a jogorvoslati kérelem alaptalan, az ajánlatkérő nem sértette meg a Kbt. 70. § (2) bekezdését a közbeszerzési eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részeiben.

A bíróság döntése és annak indokolása

46. A Fővárosi Törvényszék a 2021. szeptember 8. napján kelt 104.K.702.237/2021/17. számú ítéletében (a továbbiakban: ítélet) a Döntőbizottság D.548/15/2020. számú határozatát megsemmisítette és a Döntőbizottságot új eljárás lefolytatására kötelezte.

47. A bíróság ítéletében elsőként az eljárásjogi kérdéseket vizsgálta és megállapította, hogy a Döntőbizottság helyesen állapította meg azt, hogy a kérelmezők jogorvoslati kérelme a 4. részre vonatkozóan külön kérelmi elemet nem tartalmazott, ezzel kapcsolatban a kérelmezők nem jelöltek meg a Kbt. 70. § (2) bekezdésén kívül olyan további jogszabályhely(ek)et, amely(ek)nek vizsgálatát kérték volna. A bíróság kimondta, hogy a 4. részre vonatkozó jogorvoslati kérelmi elem kizárólag a Kbt. 70. § (2) bekezdésének vizsgálatára terjed ki, melyet a Döntőbizottság megvizsgált és indokolt határozatában. A jogorvoslati kérelemben a 4. részre vonatkozóan megjelenő – a bírálati határidő vizsgálatával kapcsolatos – indokolás kiegészítés nem jelent olyan önálló jogorvoslati kérelmi elemet, amelynek tekintetében a Döntőbizottságot további tényállás tisztázási és indokolási kötelezettség terhelte volna.

48. A bíróság az ügy érdemét illetően rögzítette: nem volt vitatott, hogy az ajánlatkérő az ajánlati kötöttség meghosszabbítására a Kbt. perrel érintett időszakban hatályos 70. § (2) bekezdés szerinti lehetőséget kimerítette, amelyet követően a Kbt. szabályrendszerén belül már nem volt jogszerű lehetősége az ajánlati kötöttség fenntartásának indítványozására.

A bíróság szerint a kérelmezők helytállóan hivatkoztak arra, hogy a Kbt. szigorú rendszere, kógenciája alól a közbeszerzési eljárásban kizárólag a Kbt. 2. § (7) bekezdés ad kilépési lehetőséget, miszerint a Kbt. szabályaitól csak annyiban lehet eltérni, amennyiben a törvény az eltérést kifejezetten megengedi. A bíróság rámutatott, hogy a Kbt. 2. § (7) bekezdése egyértelmű: a közbeszerzési eljárás során kizárólag a törvény kifejezett felhatalmazása esetén lehet eltérni a Kbt.-ben foglaltaktól. A bíróság megállapította, hogy az ajánlati kötöttség – a Kbt. 70. § (2) bekezdésén túlmenő – kiterjesztése és az ajánlatoknak az ajánlati kötöttség leteltét követően történő elbírálása tekintetében a Kbt. nem tartalmaz kifejezett eltérési lehetőséget.

49. A bíróság ítéletében kitért arra is, hogy a Kbt. az ajánlatok elbírálásának rendjét is szigorúan szabályozza. Egy érvényes ajánlatot kizárólag a Kbt. feltételei szerint lehet figyelmen kívül hagyni az értékelés során, ezért helytállóan hivatkoztak a kérelmezők arra, hogy az ajánlatkérő a Kbt. 70. § (2) bekezdésébe ütközően járt el, amikor – az összegezésben rögzített indokolás szerint – a Kbt. 70. § (2) bekezdésére hivatkozva annak ellenére hagyta figyelmen kívül ajánlatukat, hogy korábban maga is elismerte: a 120 napos ajánlati kötöttség lejártá után annak alkalmazására nincs jogszerű lehetősége. Osztotta a kérelmezők véleményét a bíróság a tekintetben is, hogy az ajánlat figyelmen kívül hagyása nem alapulhat az ajánlatkérő egyoldalú, a Kbt. által meg nem engedett intézkedésén. A Döntőbizottságnak észlelnie kellett volna, hogy az ajánlatkérő – a Kbt. 70. § (2) bekezdésén túl – megsértette a Kbt. 2. § (3) és (7) bekezdéseiben foglalt alapelveket is, azaz a jóhiszeműség és a tisztesség követelményét, valamint a Kbt. kógenciáját azáltal, hogy egy saját maga által egyoldalúan meghatározott, a Kbt.-ben nem szereplő feltétel alapján hagyta figyelmen kívül a kérelmezők ajánlatát. E körben nem volt jelentősége annak, hogy a kérelmezők az ajánlatkérő 2020.

október 20. napján kelt felhívását külön jogorvoslati kérelemmel nem támadták, mivel az érdeksérelem és a jogsértés az összegezés kibocsátásával valósult meg azáltal, hogy az ajánlatkérő a kérelmezők ajánlatát figyelmen kívül hagyta.

50. Nem értett egyet a bíróság a Döntőbizottsággal abban, hogy a közbeszerzési eljárásban a szerződés megkötése érdekében megengedhető az ajánlatkérő által tanúsított – a Kbt. rendszerén kívüli – eljárás. Az Alaptörvény 28. cikke értelmében a jogszabályok céljának megállapítása során elsősorban a jogszabály preambuluma, illetve a jogszabály megalkotására vagy módosítására irányuló javaslat indokolását kell figyelembe venni. A Kbt. preambuluma szerint a törvény elsődleges jogalkotói célja nem csupán a szerződés megkötése a felek között, hanem – többek között – a közpénzek hatékony felhasználásának átláthatósága és nyilvános ellenőrizhetőségének biztosítása, továbbá a közbeszerzések során a tisztességes verseny feltételeinek megteremtése. A közbeszerzési eljárás gyors és hatékony lefolytatása minden szereplő érdekét szolgálja, és végső célja az ajánlatkérő számára legkedvezőbb ajánlat alapján történő szerződéskötés. Az időmúlás elsősorban az ajánlattevőket érinti hátrányosan, ezért nem felel meg a tisztességes eljárás elvének – és a közpénzek hatékony felhasználása céljának –, ha a közbeszerzési eljárás eredményeképpen nem a kiírási feltételeknek megfelelő legkedvezőbb ajánlatot adó, hanem az ajánlatát leghosszabb ideig fenntartani képes ajánlattevő nyerheti el a szerződéskötés lehetőségét. Ez az ajánlattevők és az ajánlatkérő érdekeit és a közbeszerzési eljárás célját is sérti, mivel végül az időmúlás következtében – ahogyan jelen esetben is történt – nem feltétlenül a legkedvezőbb ajánlat benyújtója lesz az eljárás nyertese.

51. Mindezekre tekintettel a bíróság összességében megállapította, hogy a Döntőbizottság jogsértő határozatot hozott, mivel a Kbt. kógcenciáját figyelmen kívül hagyva nem állapította meg a Kbt. 70. § (2) bekezdésének sérelmét, és a Kbt. 2. § (7) bekezdésével ellentétben törvény által nem biztosított körben ismert el jogszerűnek olyan eljárást, amely jogszabályi jogalappal nem rendelkezett, ezért a határozatot a Kp. 89. § (1) bekezdés b) pontja és 92. § (1) bekezdés b) pontja alapján megsemmisítette, és a Döntőbizottságot új eljárás lefolytatására kötelezte. A megismételt eljárásban a Döntőbizottságnak az ítéletben rögzített jogértelmezés figyelembevételével kell ismételtén megvizsgálnia az ajánlatkérő jogorvoslati kérelemmel támadott eljárását, és jogsértés megállapítása esetén a Kbt. szerinti jogkövetkezményeket kell alkalmaznia.

A Döntőbizottság új eljárása

52. A Döntőbizottság a megismételt jogorvoslati eljárást 2021. október 14. napján indította meg. Az ajánlatkérő észrevételében korábbi nyilatkozatait fenntartotta és előadta, hogy álláspontja szerint a Kbt. szabályrendszere szerint az ajánlatkérő köteles elbírálni az ajánlatokat, e kötelezettség alól nem mentesül abban az esetben sem, ha a meghosszabbított ajánlati kötöttség időtartama alatt sem képes befejezni a bírálatot, az ajánlatkérőnek mindenképpen eredményt kell hirdetnie az eljárásban. Emellett eljárásjogi kifogást terjesztett elő, álláspontja szerint a 4. részt érintően a jogsértés tudomásra jutásának időpontja az összegezés kiküldésének napja, 2020. december 11. volt, így a Kbt. 148. § (3) bekezdés alapján a jogorvoslati kérelem elkésett.

53. A kérelmezők a megismételt jogorvoslati eljárás során benyújtott észrevételükben előadták, hogy a jogorvoslati kérelemben és a korábbi nyilatkozataikban foglaltakat fenntartják. A 4. kérelmi elem körében indítványozták, hogy a Döntőbizottság a Kbt. 165. §

(3) bekezdés b) pont alapján semmisítse meg az ajánlatkérő eljárást lezáró döntését, mely szerint az ajánlatkérő a 4. részre benyújtott ajánlatukat nem vette figyelembe.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

54. A Döntőbizottság megállapította, hogy a jogorvoslati kérelemmel érintett közbeszerzési eljárást megindító felhívást 2020. május 28. napján adta fel az ajánlatkérő, ezért a Döntőbizottság a Kbt. – és a döntés szempontjából lényeges további jogszabályok – e napon hatályos rendelkezései alapján bírálta el a kérelemben foglaltakat.

55. A Döntőbizottság előjáróban rögzíti, hogy a Fővárosi Törvényszék által megsemmisített, D.548/15/2020. sz. határozat meghozatala során megvizsgálta a kérelmezők jogorvoslati kérelmét és – az általános közigazgatási rendtartásról szóló 2016. évi CL. törvény (a továbbiakban: Ákr.) 38. §-ára figyelemmel – annak tartalma alapján megállapította, hogy a kérelmezők az ajánlatkérő eljárást lezáró döntését támadták arra hivatkozással, hogy az ajánlatkérő jogsértő módon hagyta figyelmen kívül az ajánlatukat az értékelés során. A kérelmezők a jogsértés megtörténtének időpontjaként pedig 2020. december 18. napját, az összegezés megismerését követően előterjesztett előzetes vitarendezési kérelemre adott elutasító válasz kézhezvételének napját jelölték meg. A Döntőbizottság álláspontja azt volt, hogy a kérelem tartalma alapján a kérelmezők annak megállapítását indítványozták, hogy az ajánlatkérő a bírálat során jogsértő módon hagyta figyelmen kívül az 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részekben benyújtott ajánlataikat, ezért jogsértő az eljárást lezáró döntés.

56. A Döntőbizottság rámutat továbbá arra, hogy a közigazgatási perrendtartásról szóló 2017. évi I. törvény (a továbbiakban: Kp.) 97. § (4) bekezdése rendelkezik arról, hogy a bíróság határozatának rendelkező része és indokolása a megismételt eljárásban köti az eljáró közigazgatási szerveket.

57. A Döntőbizottság a fentiekkel összefüggésben rámutat, hogy a Fővárosi Törvényszék ítéletében azt rögzítette, hogy a kérelmezők nem jelöltek meg a Kbt. 70. § (2) bekezdésén kívül olyan további jogszabályhely(ek)et, amely(ek)nek vizsgálatát kérték volna. A bíróság álláspontja szerint a kérelmezők helytállóan hivatkoztak arra, hogy az ajánlatkérő a Kbt. 70. § (2) bekezdésébe ütközően járt el, amikor – az összegezésben rögzített indokolás szerint – a Kbt. 70. § (2) bekezdésére hivatkozva annak ellenére hagyta figyelmen kívül ajánlatukat, hogy korábban maga is elismerte: a 120 napos ajánlati kötöttség lejárta után annak alkalmazására nincs jogszerű lehetősége. A bíróság ítéletében megállapította, hogy az ajánlati kötöttség – a Kbt. 70. § (2) bekezdésén túlmenő – kiterjesztése és az ajánlatoknak az ajánlati kötöttség leteltét követően történő elbírálása tekintetében a Kbt. nem tartalmaz kifejezett eltérési lehetőséget.

A bíróság összességében azt állapította meg, hogy a Döntőbizottság határozata jogsértő, mivel a Kbt. kóenciáját figyelmen kívül hagyva nem állapította meg a Kbt. 70. § (2) bekezdésének sérelmét, és a Kbt. 2. § (7) bekezdésével ellentétben törvény által nem biztosított körben ismert el jogszerűnek olyan eljárást, amely jogszabályi joggal nem rendelkezett, ezért a határozatot a Kp. 89. § (1) bekezdés b) pontja és 92. § (1) bekezdés b) pontja alapján megsemmisítette, és a Döntőbizottságot új eljárás lefolytatására kötelezte. A megismételt eljárásban a Döntőbizottságnak az ítéletben rögzített jogértelmezés figyelembevételével kell ismételt megvizsgálnia az ajánlatkérő jogorvoslati kérelemmel támadott eljárását, és jogsértés megállapítása esetén a Kbt. szerinti jogkövetkezményeket kell alkalmaznia.

58. A fentiek alapján – a Kp. 97. § (4) bekezdésében foglaltakra is figyelemmel – az ítéletben rögzített iránymutatásból az következik, hogy a bíróság úgy értelmezte, hogy a kérelem a Kbt. 70. § (2) bekezdés megsértésének megállapítására irányult, azzal összefüggésben, hogy az ajánlatkérő 2020. október 27. napján kelt, az ajánlati kötöttség 120 napot meghaladó fenntartására való felhívása jogsértő volt.

A fentiekre tekintettel a Döntőbizottságnak – a bíróság ítéletben rögzített iránymutatására figyelemmel – abban a kérdésben kellett döntést hoznia, hogy az ajánlatkérő a jogorvoslati kérelemmel érintett közbeszerzési eljárás során megtartotta-e a Kbt. 70. § (2) bekezdés szerinti rendelkezést, azaz megfelelt-e a Kbt. felhívott rendelkezésének az ajánlatkérő azon eljárási cselekménye, amikor 2020. október 27. napján az ajánlati kötöttség 120 napot meghaladó fenntartására vonatkozó kifejezett nyilatkozat megtételére szólította fel az ajánlattevőket.

59. A Döntőbizottság elsőként az eljárásjogi feltételek meglétét vizsgálta, mivel a megismételt eljárásban az alapeljárásban vizsgálttól eltérő ajánlatkérői cselekmény jogszerűsége/jogszerűtlensége tárgyában kellett döntést hozni.

60. A Döntőbizottság az eljárásjogi feltételek vizsgálata körében az alábbi jogszabályi rendelkezésekre volt figyelemmel.

A Kbt. 2. § (7) bekezdés értelmében e törvény szabályaitól csak annyiban lehet eltérni, amennyiben e törvény az eltérést kifejezetten megengedi.

A Kbt. 148. § (1) bekezdés szerint a Közbeszerzési Döntőbizottság eljárása kérelemre vagy hivatalból indul. Az eljárás megindítására irányuló kérelem és a hivatalbóli eljárást kezdeményező irat kizárólag írásban – a 145. § (1a) bekezdés a) pontjában foglaltak szerint – a Közbeszerzési Döntőbizottság előtt terjeszthető elő.

A Kbt. 148. § (3) bekezdés alapján a kérelem – a (4)-(5) bekezdés szerinti eltéréssel – a jogsértésnek a kérelmező tudomására jutásától számított tizenöt napon belül, a közbeszerzési eljárást lezáró jogsértő döntés esetében pedig a jogsértésnek a kérelmező tudomására jutásától számított tíz napon belül nyújtható be. A jogsértés megtörténtétől számított kilencven napon túl kérelmet előterjeszteni nem lehet.

A Kbt. 148. § (10) bekezdés szól arról, hogy a (3)-(9) bekezdés szerinti határidők elmulasztása jogvesztéssel jár.

61. A Döntőbizottság a bíróság iránymutatása, valamint a fent hivatkozott jogszabályi rendelkezések alapján az alábbiak szerint megállapította, hogy a kérelmezők jogorvoslati kérelme elkésett.

62. A bíróság iránymutatása alapján a Döntőbizottság határozata jogsértő volt, mivel a Kbt. kógenciáját figyelmen kívül hagyva nem állapította meg a Kbt. 70. § (2) bekezdésének sérelmét, és a Kbt. 2. § (7) bekezdésével ellentétben törvény által nem biztosított körben ismert el jogszerűnek olyan eljárást, amely jogszabályi joggal nem rendelkezett. Ennek megfelelően a jogsértő cselekmény megtörténtének időpontja az volt, amikor 2020. október 27. napján az ajánlatkérő – maga által is elismerten – kilépett a Kbt. 70. § (2) bekezdés szerint lehetséges 120 napos ajánlati kötöttség időtartamából és kérte az ajánlattevők kifejezett nyilatkozatát arra vonatkozóan, hogy ajánlataikat további 60 napig fenntartják. A

Döntőbizottság rögzíti, hogy a kérelmezők az ajánlatkérő felhívásának kézhezvételével egyúttal tudomást is szereztek a jogsértésről.

A fentiek alapján a jogsértés megtörténtének napja és a kérelmezők arról való tudomásszerzésének időpontja 2020. október 27-e volt. A kérelmezők nem támadták az ajánlatkérő 2020. október 27-én kelt levelében szereplő felhívást az ajánlati kötöttség további meghosszabbítására, ezzel kapcsolatban nem kezdeményeztek előzetes vitarendezési eljárást a rendelkezésre álló határidőn belül.

63. A kérelmezőknek a Kbt. 148. § (3) bekezdés alapján 15 nap állt rendelkezésre, hogy jogorvoslati kérelmet nyújtsanak be a Döntőbizottsághoz. A jogsértés tudomásra jutásától (2020. október 27.) számított tizenöt nap 2020. november 11. napján járt le, a kérelmezők azonban 2020. december 21-én nyújtották be jogorvoslati kérelmüket, melyben kérték a Kbt. 70. § (2) bekezdés megsértésének megállapítását az eljárás 1., 2., 3., 4., 5. és 7. részeit érintően.

64. A Döntőbizottság a bíróság iránymutatása, a vonatkozó jogszabályok, valamint a rendelkezésre álló közbeszerzési dokumentumok vizsgálata alapján megállapította, hogy a kérelmezők jogorvoslati kérelme elkésett, ami az érdemi elbírálás akadályát képezi.

65. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a fenti eljárásjogi akadály megállapítására figyelemmel az ajánlatkérő részéről az előzményi, valamint a megismételt eljárásban előterjesztett eljárásjogi kifogásokat már nem vizsgálta.

66. A Kbt. 145. § (1) bekezdés alapján a Közbeszerzési Döntőbizottság eljárására az Ákr. rendelkezéseit kell alkalmazni e törvény, valamint az e törvény felhatalmazása alapján alkotott végrehajtási rendelet kiegészítő vagy eltérő rendelkezéseinek figyelembevételével.

67. Az Ákr. 46. § (1) bekezdés a) pontja szerint a hatóság a kérelmet visszautasítja, ha az eljárás megindításának jogszabályban meghatározott feltétele hiányzik, és e törvény ahhoz más jogkövetkezményt nem fűz.

68. Az Ákr. 47. § (1) bekezdés a) pontja alapján a hatóság az eljárást megszünteti, ha a) a kérelem visszautasításának lett volna helye, annak oka azonban az eljárás megindítását követően jutott a hatóság tudomására.

69. A Döntőbizottság a Kbt. 145. § (2) bekezdése szerinti hatáskörében eljárva a Kbt. 145. § (1) bekezdése szerint alkalmazandó Ákr. 46. § (1) bekezdés a) pontjára tekintettel az Ákr. 47. § (1) bekezdés a) pontja alapján a fentiek szerint a jogorvoslati eljárást megszüntette.

70. A Döntőbizottság a Kbt. 151. § (8) bekezdése alapján hívta fel a Közbeszerzési Hatóság Titkárságát 1.291.000.-Ft, azaz egymillió-kétszázkilencvenegyezer forint igazgatási szolgáltatási díj kérelmező részére történő visszatérítésére.

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

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

73. A végzés elleni önálló jogorvoslat lehetőségét az Ákr. 114. § (1) bekezdésére tekintettel a Kbt. 169. § (1) bekezdése biztosítja. A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy jelen végzés közigazgatási perben történő felülvizsgálatára a közigazgatási perrendtartásról szóló 2017. évi I. törvény (a továbbiakban: Kp.) 12. § (1) 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) pontja alapján kötelező. A kereseti kérelem elektronikus úton történő benyújtása az elektronikus ügyintézés és a bizalmi szolgáltatások általános szabályairól szóló 2015. évi CCXXII. törvény 9. § (1) bekezdése és a polgári perrendtartásról szóló 2016. évi CXXX. törvény 608. § (1) bekezdése alapján kötelező.

Budapest, 2021. november 16.

Dr. Petró Szilvia sk
közbeszerzési biztos,
a tanács elnöke

Bán János sk
közbeszerzési biztos

Dr. Virágh Norbert sk
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Liszi Barbara
titkársági ügyintéző

Kapják:

1. Dr. Fejér Bernát felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó (elektronikus úton)
2. OKFON Zrt., Kerekes Anita felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó (elektronikus úton)
3. Közutas Mérnöki Iroda Kft. érdekelt (elektronikus úton)
4. Közbeszerzési Hatóság Titkársága (elektronikus úton)
5. Miniszterelnökség (elektronikus úton)