



KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG

1026 Budapest, Riadó u. 5.

Tel.: 06-1/882-8594

Elektronikus kapcsolattartás: kozbeszerzes.hu

Az ügy iktatószáma: D.262/16/2023.

A tanács tagjai: Dr. Schaller Emil közbeszerzési biztos, az eljáró tanács elnöke, Söpkéz Gusztávné közbeszerzési biztos, Dr. Petró Szilvia közbeszerzési biztos

A kérelmező, egyben mint ajánlatkérő: Érd és Térsége Regionális Vízközmű Kft.
(Érd, Fehérvári út 63/B-C)

A kérelmező/ajánlatkérő képviselője: Dr. Darázs Ferenc, ügyvéd

A részvételi szándékát jelző egyéb érdekelt: Energy Hungary Zrt.
(Bóly, Hősök tere 8/c.)

A részvételi szándékát jelző egyéb érdekelt képviselője: Dr. Előházi Zsófia, felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó

A közbeszerzés tárgya, értéke: „Napelemes kiserőmű létesítése” EKR000846422023
199.761.000.-Ft.

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 megállapítja, hogy a kérelmező, mint ajánlatkérő megsértette a közbeszerzésekről szóló 2015. évi CXLI. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 115 § (2) bekezdését, ezért megsemmisíti az ajánlatkérő ajánlattételi felhívását, valamint az azt követően hozott valamennyi döntését.

A jogorvoslati eljárás során felmerült költségeit az ajánlatkérő maga viseli.

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

I N D O K O L Á S

A jogorvoslat alapjául szolgáló tényállás

1. Az ajánlatkérő a Kbt. Harmadik Része alapján a Kbt. 115. § (1) bekezdése szerinti, hirdetmény nélküli tárgyalásos közbeszerzési eljárást indított a fentebb meghatározott építési beruházás tárgyában. Az ajánlatkérő az ajánlattételi felhívást a kiválasztott gazdasági szereplők részére 2023. május 19-én közvetlenül küldte meg.

2. Az ajánlattételi felhívás az alábbi gazdasági szereplők részére került megküldésre:

- Bravogroup Rendszerház Kereskedelmi Kft.
- PV Napenergia Szolgáltató és Kivitelező Kft.
- ENERGY HUNGARY Energetikai Zrt.
- ATYS-CO Kft.
- Solar Konstrukt Kft.
- EU-SOLAR Kereskedelmi és Szolgáltató Nyrt.
- 3 Comm Line Távközlési és Szolgáltató Kft.

3. Az ajánlatételi felhívás az alábbi releváns adatokat tartalmazta.

II.1.1) A szerződés típusa:

Építési beruházás

II.1.4) A közbeszerzés mennyisége:

A munka tárgya az ajánlatkérő kezelésében lévő, a természetben Érd, 029/2 helyrajzi számú külterületen létesítendő 350 kVA AC oldali napelemes kiserőmű létesítéséhez szükséges tervek elkészítése, az összes engedély megszerzése, a jóváhagyott kiviteli tervek alapján a kivitelezés megvalósítása, a rendszer üzembe helyezése, próbaüzem megtartása és a használatbavételi engedélyezési eljárás lefolytatásához tartozó teljes dokumentáció összeállítása és annak Ajánlatkérő részére történő átadása. A kiépítendő napelemes kiserőmű legyen alkalmas bővíthetőségre 400 kVA AC oldali teljesítményig, valamint legyen alkalmas a későbbiekben akkumulátoros energiárólóra történő csatlakozáshoz.

A részletes követelményeket a közbeszerzési műszaki leírás és a szerződéstervezet tartalmazza.

II.1.5) A szerződés időtartama, vagy a teljesítés határideje:

212 nap.

II.2.4) A közbeszerzés mennyisége:

A munka tárgya az ajánlatkérő kezelésében lévő, a természetben Érd, 029/2 helyrajzi számú külterületen létesítendő 350 kVA AC oldali napelemes kiserőmű létesítéséhez szükséges tervek elkészítése, az összes engedély megszerzése, a jóváhagyott kiviteli tervek alapján a kivitelezés megvalósítása, a rendszer üzembe helyezése, próbaüzem megtartása és a használatbavételi engedélyezési eljárás lefolytatásához tartozó teljes dokumentáció összeállítása és annak Ajánlatkérő részére történő átadása. A kiépítendő napelemes kiserőmű legyen alkalmas bővíthetőségre 400 kVA AC oldali teljesítményig, valamint legyen alkalmas a későbbiekben akkumulátoros energiárólóra történő csatlakozáshoz.

A megtermelt villamos energia tervezetten teljes egészében az Érd és Térsége Víziközmű Kft. által üzemeltetett, Érd, 029/2 helyrajzi számú területén belül kerül felhasználásra, emiatt kitáplálás védelmet kell kiépíteni.

Nyertes ajánlattevő főbb feladatai:

-csatlakozási terv elkészítése a megajánlott kiserőműre vonatkoztatva

-szükséges engedélyezés

-kiviteli tervezés

-vezetékjogi tervezés és engedélyezés - EON/Elmű Hálózati Kft. (vagy MAVIR) felé benyújtandó szándéknyilatkozat elkészítése, ha az aktuális szabályozás szerint ez szükséges

-ajánlatban szereplő kVA teljesítményű napelemes rendszer kivitelezése és üzembe helyezése a területen igényelt vagyonvédelmének kiépítésével.

-a helyi villamos hálózat üzemeltető társasággal a kitéplálás védelem és az új villamosmérő ügyintézés

-30 napos próbaüzem elteltével a használatbavételi engedélyezési eljárás lefolytatásához tartozó teljes dokumentáció összeállítása és Ajánlatkérő részére történő átadása
Ajánlattevőnek a tárgyi feladatot az alábbi két szakaszban kell elvégeznie:

I. Tervezés

-szükséges csatlakozási terv elkészítése, teljes körű tervezés, a szükséges engedélyeztetés, a területet érintő közműegyeztetések elvégzése.

II. Kivitelezés

-A kivitelezés teljes körű lebonyolítása az ajánlatban szereplő kVA teljesítményű rendszerre, kivitelezés, majd beüzemelés próbaüzem megtartásával együtt.

-Használatbavételi engedélyezési eljárás lefolytatása, az ahhoz tartozó teljes dokumentáció összeállítása és Ajánlatkérő részére történő átadása.

Ajánlatkérő felhívja Ajánlattevők figyelmét, hogy jelen felhívás II.1.5. és II.2.7. pontjaiban meghatározott időtartam a tervezés és kivitelezés teljesítési határidejének összege, mely határidőbe nem számít bele az elkészült, Ajánlattevő által jóváhagyott tervek engedélyezésének időtartama!

II.2.5) Értékelési szempontok:

Minőségi szempont: Igen

A kivitelezés időtartama (maximum 26 naptári hét) (napári hét) 30

Ár szempont: Igen

Nettó ajánlati ár (Ft) 70

IV.2.1) A tárgyalásos eljárás jogcíme:

Kbt. 115. § (1) bekezdés. Az építési beruházás becsült értéke nem éri el a 300 millió forintot.

IV.3.2) Ajánlattételi határidő:

2023.06.09 10:00

IV.3.5) Az ajánlatok felbontásának feltételei:

2023.06.09 12:00

V.2) További információk:

3.A Kbt. 115. § (4) bekezdése szerint az eljárásban kizárólag az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplők tehetnek ajánlatot. Az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplők közösen nem tehetnek ajánlatot. Az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplő jogosult közösen ajánlatot tenni olyan gazdasági szereplővel, amelynek az ajánlatkérő nem küldött ajánlattételi felhívást.

14.Ajánlatkérő a Kbt. 75. § (2) bek. e) pontját nem alkalmazza.

15.Ajánlatkérő a megfelelő ajánlattétel érdekében helyszíni bejárással egybekötött konzultációt tart. A konzultáció ideje: 2023. május 25. 9:00 óra.

4. Az ajánlatkérő az ajánlattételi határidőt egy alkalommal, 2023. június 19. nap 12.00 órára módosította.

5. A módosított ajánlattételi határidőre két ajánlat érkezett az alábbi gazdasági szereplőktől:
- 1./ ENERGY HUNGARY Energetikai Zrt.
 - 2./ Bravogroup Rendszerház Kereskedelmi Kft. és a PV Napenergia Szolgáltató és Kivitelező Kft. közös ajánlattevők.

A kérelem és a kérelmező/ajánlatkérő nyilatkozatai

6. A kérelmező, egyben ajánlatkérő (továbbiakban: kérelmező) jogorvoslati kérelmét 2023. július 5-én terjesztette elő, amelyet 2023. július 11-én hiánypótolt.

7. A kérelmező jogorvoslati kérelmében egy kérelmi elembe foglalta össze a jogsértést az alábbiak szerint.

8. A kérelmező előzményként előadta, hogy 2023. május 19-én indította meg a Kbt. Harmadik rész, 115. § (1) bekezdése szerinti hirdetmény nélküli tárgyalásos közbeszerzési eljárását a bevezető részben meghatározott tárgyban. Az ajánlattételi felhívást összesen 7 gazdasági társaság részére küldte meg.

9. A kérelmező rögzítette, hogy a tárgyi eljárásban 2023. május 25-én 9.00 órakor a kivitelezés helyszínén helyszíni bejárásra került sor, melyet követően Bravogroup Rendszerház Kereskedelmi Kft.-től és az ENERGY HUNGARY Energetikai Zrt.-től kiegészítő tájékoztatáskérések érkeztek. A közbeszerzési eljárás lebonyolítója a kérdésekre adott válaszokat 2023. június 8-án küldte meg, a válaszban módosította a 2023. június 9-i 10.00 órás ajánlattételi határidőt 2023. június 19-én 12.00 órára, valamint az első tárgyalás 2023. június 20-án 10.00 órai időpontját 2023. június 27-én 10.00 órára. A módosított ajánlattételi határidőig két ajánlat érkezett. Az ENERGY HUNGARY Energetikai Zrt. és a Bravogroup Rendszerház Kereskedelmi Kft., valamint a PV Napenergia Szolgáltató és Kivitelező Kft. közös ajánlattevők ajánlata.

10. A kérelmező rögzítette, hogy 2023. június 22-én a Bravogroup Kft. munkatársa, S.A. részéről megkeresés érkezett az eljárás lebonyolítója részére, amelyben S. A. jelezte, hogy a cégcsoportjuk másik tagja, a PV Napenergia Kft. továbbra sem találja az EKR rendszerben az ajánlatkérő felhívását. Továbbá a küldő jelezte, hogy amennyiben bebizonyosodik, hogy a meghívottak között volt valóban a PV Napenergia Kft. úgy a Kbt.-hez igazodva, a megfelelő jogi keretek között módosítaniuk kell az ajánlattevői és a projektbe bevonni kívánt vállalkozások listáját, szerepkörét.

11. A kérelmező rögzítette, hogy a levélben szereplő cégcsoportra hivatkozás miatt 2023. június 22-én a lebonyolító ellenőrizte a felkért gazdasági szereplők cégkivonatát, és az alapján megállapította, hogy a Bravogroup Rendszerház Kereskedelmi Kft. és a PV Napenergia Szolgáltató és Kivitelező Kft. esetében két olyan gazdasági szereplőt hívott fel ajánlattételre, amelyeknek tulajdonosa, illetve a PV Napenergia Szolgáltató és Kivitelező Kft. esetében társtulajdonosa a BRAVOGROUP HOLDING Vagyonkezelő Korlátolt Felelősségű Társaság, továbbá a 3 Comm Line Távközlési Építő és Szolgáltató Kft. jogutódlással megszűnt 2021. június 30-án. A közbeszerzési eljárás megindításakor tévesen a 3 Comm Line Távközlési Építő és Szolgáltató Kft.-t kérte fel ajánlattételre a 3 COMM Távközléstechnikai Kereskedelmi és Szolgáltató Zrt. helyett. Ezek alapján az ajánlatkérő két – közös tulajdonosi körrel rendelkező – gazdasági szereplőt is felhívott az eljárásban való részvételre, ajánlattételre, amellyel a verseny tisztaságának biztosítását és az egymással ténylegesen versenyezni képes gazdasági szereplő felhívására vonatkozó kötelezettségét megszegte.

12. A kérelmező a fentiek alapján rámutatott, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 2. § (1)-(2) bekezdésére tekintettel a Kbt. 115. § (2) bekezdését.

13. A kérelmező a jogsértő esemény megtörténtének idejét 2023. május 19-ében határozta meg, amely az ajánlattételi felhívás megküldése a kiválasztott ajánlatkérők részére, míg a jogsértő esemény tudomásra jutásának időpontjaként 2023. június 22-ét határozta meg, amely napon értesült arról, hogy több olyan gazdasági szereplő részére küldte meg az ajánlattételi felhívást, amelyek közös tulajdonosi körrel rendelkeznek, illetve amely gazdasági szereplő már nem létezik.

14. A kérelmező kérte a Döntőbizottságtól, hogy állapítsa meg a jogsértést, valamint jogkövetkezményként semmisítse meg az ajánlatkérő ajánlattételi felhívását és a közbeszerzési dokumentumokat.

15. A kérelmező a részvételi szándékát jelző egyéb érdekelt észrevételével kapcsolatban 2022. július 20-án tett nyilatkozatot, amiben rögzítette, hogy nem érti, hogy az egyéb érdekelt hogyan engedheti meg magának azt a súlyos feltételezést, hogy az ajánlatkérő azért kezdeményezett magával szemben jogorvoslati eljárást, hogy ne az egyéb érdekeltet kelljen az eljárás nyertesének megnevezni.

16. A kérelmező rámutatott, hogy álláspontja szerint az egyéb érdekelt jogértelmezése téves, feltételezése rosszhiszemű és megalapozatlan az alábbiakra tekintettel.

17. A kérelmező rámutatott, hogy az ajánlattételre felhívandó gazdasági szereplők kiválasztásakor diszkriminációmentesen, az egyenlő bánásmód elvének megfelelően és lehetőség szerint a mikro-, kis- vagy középvállalkozások részvételét biztosítva kell eljárni. Az ajánlatkérő a különböző eljárásokban ajánlattételre felhívni kívánt gazdasági szereplők személyét lehetőség szerint változtatja.

18. A kérelmező rögzítette, hogy a Közbeszerzési Hatóság keretében működő Tanács az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplők Kbt. 115. § (2) bekezdése szerinti kiválasztásáról és változtatásáról szóló útmutatója – többek között – arról rendelkezik, hogy ez az eljárástípus csak akkor alkalmazható, ha a tisztességes verseny követelményének biztosítását szolgáló előírásoknak megfelelő számú teljesítésre képes gazdasági szereplőről bír tudomással az ajánlatkérő. Ennek a követelménynek a közbeszerzési eljárás előkészítése során kell eleget tennie az ajánlatkérőnek. Az ajánlatkérő csak a teljesítésre képes, szakmailag megbízható gazdasági szereplőknek küldhet ajánlattételi felhívást. Ha a teljesítési képességre vagy a szakmai megbízhatóságra vonatkozó feltételek közül valamelyik nem teljesül, akkor az adott gazdasági szereplő számára nem lehet jogszerűen ajánlattételi felhívást küldeni. Tekintettel arra, hogy az ajánlatkérő tartozik annak felelősségével, hogy az eljárásban felhívandó gazdasági szereplők körét meghatározza, az ezzel járó kötelezettségek megszegése az ajánlatkérő terhére értékelendő. Az ajánlatkérőknek a gazdasági szereplők kiválasztása során arra is figyelemmel kell lenniük, hogy egymástól gazdaságilag, cégjogilag független gazdasági szereplőket hívnak fel ajánlattételre. Ha a felhívott gazdasági szereplők között akár csak kettő nem független egymástól (például közös a tulajdonosi körük, átfedés van a vezető tisztségviselőik között, vagy más közös érdek miatt nem várható közöttük tiszta verseny), azzal az ajánlatkérő megsérti a verseny tisztaságának biztosítására és a legalább öt, egymással ténylegesen versenyezni képes gazdasági szereplő felhívására vonatkozó kötelezettségét.

19. A kérelmező álláspontja szerint a fentiekben kellően alátámasztott a jogorvoslati kérelme, mert az eljárás megindítása előtt sajnálatosan nem volt körültekintő, nem bizonyosodott meg arról, hogy az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplőktől tisztességes verseny várható-e az eljárásban.

20. A kérelmező 2023. július 31-én, a jogorvoslati eljárás bizonyításának lezárását – 2023. július 27. nap 12.00. óra – követően igazolási kérelemmel ellátott észrevételt terjesztett elő, amely azonban a jogorvoslati kérelméhez és a korábban tett észrevételhez képest novumot nem tartalmazott.

A részvételi szándékát jelző egyéb érdekelt nyilatkozatai

21. A részvételi szándékát jelző egyéb érdekelt (továbbiakban: egyéb érdekelt) 2023. július 17-én tett észrevételében rögzítette, hogy a kérelmező/ajánlatkérő összesen hét gazdasági szereplőt hívott fel ajánlattételre, amelyek közül egy megszűnt. A fennmaradt hat gazdasági szereplő közül két cég azonos tulajdonosi körbe tartozik, így a verseny szempontjából gyakorlatilag egy gazdasági szereplőnek minősülnek, ekként a kérelmező/ajánlatkérő nem sértette meg a Kbt. 115. § (2) bekezdésében foglaltakat, mivel öt gazdasági szereplő között a tisztességes verseny biztosított volt.

22. Az egyéb érdekelt rámutatott, hogy azon körülmény, miszerint a két azonos tulajdonosi körbe tartozó gazdasági szereplő közös ajánlatot tett és ezáltal ajánlatuk a Kbt. 115. § (4) bekezdése alapján a Kbt. 73. § (1) bekezdése szerint érvénytelenné nyilvánítandó, nincs kihatással a Kbt. 115. § (2) bekezdése szerinti ajánlatkérői kötelezettségekre, mivel a közös ajánlattétel vitán felül az eljárás megindítását követően következett be, a közös ajánlattételi szándékról a kérelmezőnek/ajánlatkérőnek nem is lehetett tudomása a közbeszerzési eljárás megindítása során.

23. Az egyéb érdekelt álláspontja szerint a közbeszerzési eljárás bírálati szakaszának nincs törvényi akadálya, erre tekintettel a kérelmező/ajánlatkérő köteles az ajánlatok bírálatát elvégezni, és az egyéb érdekeltet, mint jelenleg egyedül érvényesnek tekintendő ajánlatot benyújtót nyertes ajánlattevőnek megnevezni, és vele a közbeszerzési szerződést megkötni. Feltehető, hogy a kérelmező a jelen jogorvoslati eljárással kíván a Kbt. 70. § (1) bekezdése, a Kbt. 77. § (4) bekezdése és a Kbt. 131. § (1) bekezdése szerinti kötelezettsége alól mentesülni.

24. Az egyéb érdekelt a fentiek alapján kérte a Döntőbizottságot, hogy a jogorvoslati kérelmet, mint alaptalant utasítsa el.

25. Az egyéb érdekelt 2023. július 25-én tett észrevételében a kérelmező előadására vonatkozóan rögzítette, hogy a kérelmező a Közbeszerzési Hatóság keretében működő Tanács által 2023. május 25-én kiadott útmutatóval kapcsolatban három rendelkezést emelt ki.

26. Az első rendelkezés szerint „ez az eljárástípus csak akkor alkalmazható, ha a tisztességes verseny követelményének biztosítását szolgáló előírásoknak megfelelő számú teljesítésre képes gazdasági szereplőről bír tudomással az ajánlatkérő. Ennek a követelménynek a közbeszerzési eljárás előkészítése során kell eleget tennie az ajánlatkérőnek. Az ajánlatkérő csak a teljesítésre képes, szakmailag megbízható gazdasági szereplőknek küldhet ajánlattételi felhívást. Ha a teljesítési képességre vagy a szakmai megbízhatóságra vonatkozó feltételek közül valamelyik nem teljesül, akkor az adott gazdasági szereplő számára nem lehet jogszerűen ajánlattételi felhívást küldeni. Tekintettel arra, hogy az ajánlatkérő tartozik annak

felelősségével, hogy az eljárásban felhívandó gazdasági szereplők körét meghatározza, az ezzel járó kötelezettségek megszegése az ajánlatkérő terhére értékelendő”.

27. Az egyéb érdekelt a fentiekkel kapcsolatban kifejtette, hogy a hétből hat felkért gazdasági szereplő tekintetében az elvárt kitétel érvényesült, egy gazdasági szereplő megszűnt, tehát vitán felül nem lett volna képes teljesíteni a szerződést. A Kbt. 115. § (2) bekezdése egyértelműen meghatározza azt a minimális létszámot, amelynek keretei között az ajánlatkérőnek a versenyt biztosítani kell, amely az érintett közbeszerzési eljárásban megvalósult.

28. A második rendelkezés szerint „az ajánlatkérőknek a gazdasági szereplők kiválasztása során arra is figyelemmel kell lenniük, hogy egymástól gazdaságilag, cégjogilag független gazdasági szereplőket hívjanak fel ajánlattételre. Ennek keretében javasolt figyelembe venni például a tisztességtelen piaci magatartás és a versenykorlátozás tilalmáról szóló 1996. évi LVII. törvény (Tpv.) 15. §-ában a nem független vállalkozásokra vonatkozó rendelkezéseket, javasolt figyelembe venni továbbá a gazdasági szereplők közti személyi összefonódásra utaló információkat is”.

29. Az egyéb érdekelt a második rendelkezéssel kapcsolatban rámutatott, hogy a hat potens gazdasági szereplő közül kettő volt egymástól nem független, így gazdasági összefonódás miatt két szereplő gazdasági érdeke volt azonos, azonban a többi négy gazdasági szereplő mind e két cégtől, mind egymástól független, ekként ezen rendelkezés sérelme nem okozta a Kbt. 115. § (2) bekezdésében előírt minimális létszámon belüli verseny megvalósulását.

30. A harmadik rendelkezés szerint „ha a felhívott gazdasági szereplők közül akár csak kettő nem független egymástól, például közös a tulajdonosi körük, átfedés van a vezető tisztségviselőik között, vagy más közös érdek miatt nem várható közöttük tiszta verseny, azzal ajánlatkérő megsérti a verseny tisztaságának biztosítására és a legalább öt, egymással ténylegesen versenyezni képes gazdasági szereplő felhívására vonatkozó kötelezettségét”.

31. Az egyéb érdekelt a harmadik rendelkezéssel kapcsolatban rögzítette, hogy az kizárólag öt ajánlattételre felkért versenytárs esetében értelmezhető, ahogy maga az útmutató is fogalmaz. Tehát ha két gazdasági szereplő egymástól nem független és csak öt gazdasági szereplőt hívott fel az ajánlatkérő ajánlattételre, valóban sérül a verseny tisztasága. Jelen esetben azonban hét gazdasági szereplőt hívott fel az ajánlatkérő ajánlattételre, amelyek közül öt teljesítésre képes és egymástól független, így nem sérült a Kbt. 115. § (2) bekezdésében előírt verseny tisztasága.

32. A fentiek alapján az egyéb érdekelt rögzítette, hogy noha a kérelmező nem kellő körültekintéssel járt el a közbeszerzési eljárás előkészítése során, azonban ezen magatartása végeredményében nem sértette meg a Kbt. által előírt tisztességes verseny követelményét.

A Döntőbizottság döntése és annak indokai

33. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a Kbt. 115. § (1) bekezdése szerinti hirdetmény nélküli tárgyalásos közbeszerzési eljárás 2023. május 19-én került megindításra, így a tárgyi jogorvoslati eljárás érdemi kérdései vonatkozásában is a Kbt. ezen a napon hatályos rendelkezéseit kell alkalmazni.

34. A kérelmező jogorvoslati kérelmében egy kérelmi elemet terjesztett elő, amely alapján a Döntőbizottság a jogorvoslati eljárást megindította.

35. A Döntőbizottságnak a jogorvoslati kérelemben foglaltak vizsgálata során abban a kérdésben kellett állást foglalnia, hogy az ajánlatkérő az ajánlattételi felhívásban felhívott gazdasági szereplők kiválasztásával megsértette-e a Kbt. 2. § (1)-(2) bekezdésére figyelemmel a Kbt. 115. § (2) bekezdését.

36. A Döntőbizottság a vizsgálata során az alábbi jogszabályi rendelkezésekre volt figyelemmel.

A Kbt. 2. § (1)-(2) és (7) bekezdései az alábbiakról rendelkeznek:

(1) A közbeszerzési eljárásban az ajánlatkérő köteles biztosítani, a gazdasági szereplő pedig tiszteletben tartani a verseny tisztaságát, átláthatóságát és nyilvánosságát.

(2) Az ajánlatkérőnek esélyegyenlőséget és egyenlő bánásmódot kell biztosítania a gazdasági szereplők számára.

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

A Kbt. 115. § (1)-(7) bekezdései az alábbiakról rendelkeznek:

(1) Ha az építési beruházás becsült értéke nem éri el a háromszázmillió forintot, az ajánlatkérő - választása szerint - a közbeszerzési eljárást lefolytathatja a nyílt vagy a hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás nemzeti eljárásrendben irányadó szabályainak a jelen §-ban foglalt eltérésekkel történő alkalmazásával is, kivéve ha a beszerzés részben vagy egészben európai uniós alapokból finanszírozott. Az ajánlatkérő akkor alkalmazhatja az e § szerinti eljárást, ha a tisztességes verseny biztosításához e törvény által megkövetelt, megfelelő számú teljesítésre képes gazdasági szereplőről van tudomása. Az ajánlatkérő az e bekezdés szerinti értékhatárt el nem érő értékű beszerzését is megvalósíthatja a 112. § (1) bekezdés a) pontja szerint hirdetménnyel, vagy a 112. § (1) bekezdés b) pontja szerinti szabályoknak megfelelően hirdetménnyel meghirdetett közbeszerzési eljárás útján. A nyílt eljárás szabályainak alkalmazása esetén a (2)-(4) és (6)-(7) bekezdésben foglaltak, a hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás szabályainak alkalmazása esetén az (5)-(7) bekezdésben foglaltak szerint kell eljárni.

(2) Az ajánlatkérő köteles biztosítani a versenyt, és az eljárást megindító felhívás közzététele helyett legalább öt gazdasági szereplőnek egyidejűleg, közvetlenül írásban ajánlattételi felhívást küldeni. Az ajánlatkérő az eljárásban nem írhat elő alkalmassági követelményt. Az ajánlatkérő csak a teljesítésre képes, szakmailag megbízható gazdasági szereplőknek küldhet ajánlattételi felhívást. Az ajánlattételre felhívandó gazdasági szereplők kiválasztásakor diszkriminációmentesen, az egyenlő bánásmód elvének megfelelően és lehetőség szerint a mikro-, kis- vagy középvállalkozások részvételét biztosítva kell eljárni. Az ajánlatkérő a különböző eljárásokban ajánlattételre felhívni kívánt gazdasági szereplők személyét lehetőség szerint változtatja. A 80. § (5) bekezdésében előírt tíz napos időtartam helyett öt napos időtartam alkalmazandó.

(3) Az ajánlattételi határidő nyílt eljárásban irányadó minimális időtartamára vonatkozó előírás nem alkalmazandó. Az ajánlattételi határidő, az ajánlattételi felhívás vagy a közbeszerzési dokumentumok módosításáról, valamint az ajánlattételi felhívás visszavonásáról nem kell hirdetményt közzétenni, hanem az eredeti ajánlattételi határidő

lejárta előtt közvetlenül, egyidejűleg írásban kell tájékoztatni azokat a gazdasági szereplőket, amelyeknek az ajánlatkérő az ajánlattételi felhívást megküldte.

(4) Az eljárásban kizárólag az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplők tehetnek ajánlatot. Az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplők közösen nem tehetnek ajánlatot. Az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplő jogosult közösen ajánlatot tenni olyan gazdasági szereplővel, amelynek az ajánlatkérő nem küldött ajánlattételi felhívást.

(5) A hirdetmény nélküli tárgyalásos eljárás szabályainak alkalmazása esetén a (2) bekezdés megfelelően alkalmazandó. A 103. § (1)-(2) bekezdése, (4) és (6) bekezdése nem alkalmazandó.

(6) A 71. § azzal az eltéréssel alkalmazandó, hogy az ajánlatkérő - anélkül, hogy ezt a közbeszerzési dokumentumokban külön jelezte volna - nem köteles újabb hiánypótlást elrendelni, ha egy hiánypótlás keretében benyújtott dokumentumra vagy hiánypótlás keretében újonnan megnevezett gazdasági szereplőre tekintettel lenne szükséges az újabb hiánypótlás.

(7) Az ajánlatkérő köteles az EKR-ben - az eljárás megindításával egyidejűleg - nyilvánosan közzétenni az eljárást megindító felhívást, a közbeszerzési dokumentumokat, majd - az ajánlatok bontását követően haladéktalanul - az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplők nevét és címét, valamint az ajánlatok bontásáról készült jegyzőkönyvet.

37. A Döntőbizottság rögzíti, hogy az ajánlatkérő a becsült érték megállapítására tekintettel – 199.761.000.-Ft. – a Kbt. szabályainak megfelelően, saját választása szerint a Kbt. 115. §-a szerint indította meg és kívánta megvalósítani a tárgyi közbeszerzési eljárását.

38. A Döntőbizottság rámutat, hogy a Kbt. 115. § (2) bekezdése előírja, hogy amennyiben az ajánlatkérő a Kbt. 115. § (1) bekezdése alapján kívánja lefolytatni a közbeszerzési eljárását, úgy az ajánlattételi felhívást közvetlenül legalább öt gazdasági szereplő részére meg kell küldeni. A Kbt. 115. § (2) bekezdése további kötelezettségként előírja, hogy csak olyan gazdasági szereplő részére lehet megküldeni közvetlenül, egyidejűleg az ajánlattételi felhívást, amely a közbeszerzés tárgyára tekintettel annak teljesítésére képes és szakmailag megbízható.

39. A Döntőbizottság rámutat, hogy a Kbt. 115. § (2) bekezdése a fentiekben túl kritériumként írja elő, hogy az ajánlattételre felhívandó gazdasági szereplők kiválasztásakor diszkriminációmentesen, az egyenlő bánásmód elvének megfelelően kell eljárnia az ajánlatkérőnek. Ezen kitételek a Kbt. 2. § (1)-(2) bekezdésében megfogalmazott alapelveknek való megfelelést hivatottak biztosítani.

40. A Döntőbizottság tényként rögzíti, hogy az ajánlatkérő a tárgyi ajánlattételi felhívást egyidejűleg összesen az alábbi hét gazdasági szereplő részére küldte meg:

1. Bravogroup Rendszerház Kereskedelmi Kft.
2. PV Napenergia Szolgáltató és Kivitelező Kft.
3. ENERGY HUNGARY Energetikai Zrt.
4. ATYS-CO Kft.
5. Solar Konstrukt Kft.
6. EU-SOLAR Kereskedelmi és Szolgáltató Nyrt.
7. 3 Comm Line Távközlési és Szolgáltató Kft.

41. A Döntőbizottság rámutat, hogy az ajánlattételi határidő lejártáig az alábbi két ajánlattevőtől érkezett ajánlat:

- Egyéb érdekelt,
- Bravogroup Rendszerház Kereskedelmi Kft. és a PV Napenergia Szolgáltató és Kivitelező Kft. közös ajánlattevők.

42. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a kérelmezőnek a Bravogroup Rendszerház Kereskedelmi Kft.-től származó információk alapján jutott a tudomására, hogy a Bravogroup Rendszerház Kft. és a PV Napenergia Szolgáltató és Kivitelező Kft. tulajdonosi köre egyezik, így egymástól ezen gazdasági szereplők nem függetlenek.

43. A Döntőbizottság rámutat, hogy a fenti információ tudatában a kérelmező ellenőrizte valamennyi ajánlattételre felkért gazdasági szereplőt, amely során megállapította, hogy

- a Bravogroup Rendszerház Kft. és a PV Napenergia Szolgáltató és Kivitelező Kft. tulajdonosi köre megegyezik.
- 3 Comm Line Távközlési és Szolgáltató Kft. már nem létező gazdasági szereplő, nem a részükre, hanem egy hasonló megnevezésű gazdasági szereplő a 3 COMM Távközléstechnikai Kereskedelmi és Szolgáltató Zrt. részére kívánták megküldeni az ajánlattételi felhívást.

44. A Döntőbizottság az ajánlattételre felhívott gazdasági szereplőket megvizsgálta a rendelkezésre álló nyilvántartásban, ahol szintén arra a megállapításra jutott, hogy a Bravogroup Rendszerház Kft. és a PV Napenergia Szolgáltató és Kivitelező Kft. tulajdonosi köre egymással átfedésben van, mind a két gazdasági társaság résztulajdonosa a BRAVOGROUP HOLDING Vagyonkezelő Kft. A 3 Comm Line Távközlési és Szolgáltató Kft. esetében nem talált működő gazdasági társaságot, a 3 COMM Távközléstechnikai Kereskedelmi és Szolgáltató Zrt. működő gazdasági társaság.

45. A Döntőbizottság rögzíti, hogy a fentiekre tekintettel megállapítható, hogy a kérelmező az ajánlattételi felhívását közvetlenül négy olyan gazdasági szereplőnek küldte meg, amelyek léteznek és egymástól függetlenek, tehát amelyek megfelelnek a Kbt. 115. § (2) bekezdésében foglalt követelményeknek.

46. A Döntőbizottság a részvételi szándékát jelző egyéb érdekelt azon álláspontját, hogy abban az esetben, ha a felkért gazdasági szereplők közül egy megszűnt, még hat gazdasági szereplő megmaradt, amelyek közül az egy tulajdonosi körrel rendelkező két gazdasági szereplő egy gazdasági szereplőnek minősül, még mindig megvan a Kbt. 115. § (2) bekezdésében elvárt minimális, öt gazdasági szereplő, és a tisztességes verseny biztosítása volt, nem osztja az alábbiakban kifejtettek szerint.

47. A Döntőbizottság álláspontja szerint azokat a gazdasági szereplőket – jelen esetben két gazdasági szereplőt –, amelyek egymástól nem függetlenek, egymásra, egymás ajánlatára befolyással vannak/lehetnek, nem egy gazdasági szereplőnek kell tekinteni, hanem úgy, hogy esetleges külön-külön történő részvételük a közbeszerzési eljárásban a verseny tisztaságát sérti, így a minimálisan elvárt öt gazdasági szereplő körében nem lehet ezen gazdasági szereplőket figyelembe venni.

48. A Döntőbizottság a fentiek alapján igazoltnak látta, hogy az ajánlattételre felhívott, és a felhívás idején létező, valamint egymástól független, így számításba vehető gazdasági szereplők száma négy, ami nem éri el a Kbt. 115. § (2) bekezdésében meghatározott minimális értéket.

49. A kérelmező a Kbt. 115. § (2) bekezdésének megsértése mellett kérte megállapítani a Kbt. 2. § (1)-(2) bekezdéseiben megfogalmazott alapelvek megsértését is. A Döntőbizottság ezzel kapcsolatban rögzíti, hogy a Kbt. 115. § (2) bekezdésben meghatározott követelmények a Kbt. 2. § (1)-(2) bekezdésében meghatározott alapelvekkel átfedésben vannak, azok tételes joghelyben előírt leképezései, így a Kbt. 2. § (1)-(2) bekezdésében meghatározott alapelvek sérelmének megállapítását nem tartotta indokoltnak.

50. A Döntőbizottság a fentiekre tekintettel a Kbt. 165. § (2) bekezdés c) pontja alapján megállapította, hogy az ajánlatkérő megsértette a Kbt. 115. § (2) bekezdését azzal, hogy nem küldte meg legalább öt olyan gazdasági szereplőnek közvetlenül az ajánlattételi felhívást, amelyek esetében megállapítható lenne az egyenlő bánásmód elve, ezért a 165. § (3) bekezdés b) pontja alapján az ajánlattételi felhívást és az azt követően hozott ajánlatkérői döntéseket megsemmisítette.

51. A Döntőbizottság tekintettel arra, hogy az ajánlattételi felhívás Kbt. 115. § (2) bekezdésébe ütközését megállapította, és ezért megsemmisítette az ajánlattételi felhívást, ezért nem vizsgálta az érintett ajánlatkérő által esetlegesen megvalósított Kbt. 28. § (1) bekezdésének megsértését.

52. A Döntőbizottság hatásköre és illetékessége a Kbt. 145. § (2)-(6) bekezdésein alapul.

53. A határozat közigazgatási perben történő elbírálását a Kbt. 170. §-a biztosítja.

54. A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy jelen határozat közigazgatási perben történő felülvizsgálatára a közigazgatási perrendtartásról szóló 2017. évi I. törvény (a továbbiakban: Kp.) 12. § (1) bekezdés és a 13. § (3) bekezdés a) pontja szerint a Fővárosi Törvényszék kizárólagosan illetékes.

55. A jogi képviselet 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.

B u d a p e s t, 2023. augusztus 2.

Dr. Schaller Emil sk.
közbeszerzési biztos
az eljáró tanács elnöke

Söpkéz Gusztávné sk.
közbeszerzési biztos

Dr. Petró Szilvia sk.
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Tóth Zoltánné
titkárságvezető

Kapják (kizárólag elektronikus úton):

1. Kérelmező/Ajánlatkérő képviselője
2. Részvételi szándékát jelző egyéb érdekelt képviselője
3. Miniszterelnökség