



KÖZBESZERZÉSI HATÓSÁG
KÖZBESZERZÉSI DÖNTŐBIZOTTSÁG

1026 Budapest, Riadó u. 5.

1525 Pf.: 166.

Tel.: 06-1/882-8594, fax: 06-1/882-8593

E-mail: dontobizottsag@kt.hu

Ikt.sz.:526/4/2016.

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 az *Állami Számvevőszék* (1052 Budapest, Apáczai Csere János u. 10., a továbbiakban: hivatalbóli kezdeményező) által a *Toldi Miklós Élelmiszeripari Szakképző Iskola és Kollégium* (2750 Nagykőrös, Ceglédi út 24., a továbbiakban: beszerző) „*Különféle élelmiszerek beszerzése 2015. évben*” tárgyú beszerzési eljárása ellen benyújtott hivatalbóli kezdeményezés alapján indult jogorvoslati eljárásban a kezdeményezésnek helyt ad és *megállapítja*, hogy a beszerző *megsértette* a közbeszerzésekről szóló 2011. évi CVIII. törvény (a továbbiakban: Kbt.) 119. § szerint alkalmazandó a Kbt. 5. §-át.

A Döntőbizottság a beszerzőt **400.000.-Ft**, azaz négyszázezer forint *pénzbírság megfizetésére kötelezi*.

A Döntőbizottság kötelezi a beszerzőt, hogy a bírságot a határozat kézbesítésétől számított 15 napon belül a Közbeszerzési Hatóság Magyar Államkincstárnál vezetett 10032000-01720361-00000000 számú előirányzat-felhasználási keretszámlájára fizesse be.

A felek maguk viselik az eljárás során felmerült költségeiket.

A határozat ellen fellebbezésnek, újrafelvételi eljárásnak nincs helye. A határozat bírósági felülvizsgálatát annak kézbesítésétől számított tizenöt napon belül keresettel a Székesfehérvári Közigazgatási és Munkaügyi Bíróságtól lehet kérni. A keresetlevelet a Székesfehérvári Közigazgatási és Munkaügyi Bírósághoz címezve, kizárólag a Döntőbizottsághoz lehet benyújtani vagy a Döntőbizottság részére ajánlott küldeményként postára adni. Tárgyalás tartását a felperes a keresetlevélben kérheti. A keresetlevél benyújtásának a határozat végrehajtására nincs halasztó hatálya.

INDOKOLÁS

A Döntőbizottság a rendelkezésére álló iratok alapján a következő tényállást állapította meg:

A beszerző és a Toronyhús Kft. között 2013. augusztus 01-én szállítási szerződés jött létre. A szerződés releváns részei az alábbiak voltak:

„1.Vevő a jelen szállítási keretszerződésben meghatározott szállítási és fizetési feltételekkel kíván vásárolni a Szállító által forgalmazott termékekből. Felek kijelentik, hogy rendelkeznek a termékek kereskedelmi forgalmazásához szükséges engedélyekkel.

2. Vevő a termékeket képviselőn keresztül, írásban, faxon, telefonon, Interneten rendeli meg, vagy közvetlenül veszi meg Szállító raktárából. Az írásos megrendelőn fel kell tüntetni a megrendelt terméket és annak mennyiségét, a Vevő nevét, Vevő szállítási címét, a rendelés és a szállítás időpontját, valamint a megrendelést aláírással és bélyegzővel kell ellátni. A megrendelés alapján Szállító felülvizsgálja a szállítás napját, és probléma esetén egyeztet Vevővel.

3.Szállító a megrendelt termékeket a szállítási szerződésben megjelölt szállítási címre szállítja. A megrendelt árut szállítólevél és számla kíséri, az áru átvételét Vevő alkalmazottja vagy megbízottja a szállítólevélen vagy számlán cégbélyegzővel és aláírásával igazolja. Felek megállapodnak abban, hogy Szállító nem köteles vizsgálni, hogy az adott kereskedelmi egységben az áru átvevője fel van e hatalmazva az áru átvételére. Az átvett áru értéke áruhitelnek minősül.

4.Az átadás-átvétel tételesen történik. A megállapított eltérést vagy sérülést Felek szállítólevélen vagy jegyzőkönyvben rögzítik, és együttes aláírásukkal hitelesítik. Szállító az esetleges többletet vagy sérült árut visszaviszi. Szállító az átadás után nem vállal felelősséget az áruért. Az esetleges minőségi reklamációt Vevő az áruátvételtől számított 48 órán belül telefonon vagy írásban közli Szállítóval. Szállító a reklamációt Vevővel egyezteti, és a minőségi reklamáció alaposága esetén kicseréli a terméket.

5.Szállító a megvásárolt termékekről számlát bocsát ki. A fizetés átutalással történik úgy, hogy a számla ellenértéke a szállítást követő 30 naptári napon belül megjelenik Szállító bankszámláján. Szállító és Vevő Ft bruttó értékű maximális kintlévőségben állapodik meg. Felek a közösen meghatározott bruttó értékű maximális kintlévőségtől előzetes egyeztetést követően alkalmanként eltérhetnek. Amennyiben Vevő a számla kiegyenlítésével késedelembe esne, a késedelem időszakára 15% mértékű késedelmi kamat megfizetését vállalja. Amennyiben Vevőnek lejárt fizetési határidejű kiegyenlítetlen számlája van, Szállító megtagadhatja az újabb rendelés kiszállítását a fizetési kötelezettség teljesítéséig- „Szállító” fenntartja magának a jogot, hogy amennyiben Vevő

folyamatos fizetési késedelembe esik, „Vevő fizetési határidejét és maximális kintlévőségét csökkentheti. Amennyiben Szállító azért nem szállít Vevő üzletébe, mert Vevőnek lejárt, ki nem egyenlített tartozása van, az nem minősül a rendelés nem teljesítésének.

6.Szerződő felek kijelentik, hogy üzleti kapcsolatuk során tudomásukra jutott üzleti adatokat üzleti titokként kezelik. Bármelyikük harmadik fél részére csak a másik fél írásos engedélyével adhat ki adatokat. Jelen pont betartásáért illetve betartatásáért mindkét fél teljes jogi és anyagi felelősséggel tartozik.

7.Jelen megállapodás az aláírás napján lép hatályba. A keretszerződést felek határozatlan időtartamra kötik, melyet mindkét fél indoklás nélkül, de írásban, 30 naptári napos határidővel mondhat fel.

8.Felek a jelen szállítási keretszerződésben nem szabályozott kérdésekben a Polgári Törvénykönyv adásvételi szerződésekre vonatkozó szabályait tekintik irányadónak.

9. Jelen szerződés életbe lépésének idejével a felek között lévő valamennyi szerződés hatályát veszti.

Szerződő felek a jelen szállítási keretszerződést annak elolvasása és együttes értelmezése után, mint ügyleti akaratukkal mindenben megegyezőt helybenhagyóan írták alá.”

A beszerző 2015. évi kötelezettség nyilvántartási bizonylata szerint a KT-2015/00103 számon nyilvántartott 2015. évi kötelezettség-vállalás összege a K312 rovaton - élelmiszer beszerzés tárgyban- 44.094.488.-Ft volt.

A beszerző 2015. évben bruttó 58.106.401.-Ft-ot fizetett ki a Travill-Invest Torony Hús Kft-nek.

A *hivatalbóli kezdeményező* 2016. június 23. napján postára adott, a Döntőbizottsághoz 2016. június 29. napján érkezett beadványában a Kbt. 140. § (1) bekezdésének b) pontja alapján jogorvoslati eljárást kezdeményezett a beszerző rendelkező részben megnevezett beszerzése vonatkozásában, közbeszerzési eljárás jogtalan mellőzése tekintetében. Kérte a Döntőbizottságot, hogy határozatában állapítsa meg a régi Kbt. 119. §-ára figyelemmel a Kbt. 5. §-a szerinti jogsértés megtörténtét.

Az Állami Számvevőszék helyszíni ellenőrzést végző számvevői a 2015. évi zárszámadás - Magyarország 2015. évi központi költségvetése végrehajtásának ellenőrzése keretében a beszerzőnél folyamatban lévő ellenőrzés során az 1. számú mellékletként csatolt helyszíni ellenőrzési jegyzőkönyv alapján 2016. május 31-én szereztek tudomást az alábbiakról.

A beszerző közbeszerzési eljárás lefolytatása nélkül különféle élelmiszerek szállítása tárgyában 2013. augusztus 1-én a 2. számú mellékletként csatolt, határozatlan időre szóló szállítási szerződést kötötte a Torony Hús Kft.-vel. A

szerződésben a szerződés értékét a felek nem határozták meg.

A Kbt. 12. § b) pontja előírja, hogy az árubeszerzés becsült értéke határozatlan időre kötött szerződés esetén a havi ellenszolgáltatás negyvennyolcszorosa. A beszerző által a számvevőszéki ellenőrzés rendelkezésére bocsátott, 3. számú mellékletként csatolt kötelezettség nyilvántartási bizonylat szerint a beszerző a 2015. évben összesen 44.094.488,- Ft összegű kifizetést tervezett. A számvevőszéki ellenőrzés rendelkezésére bocsátott, 4. számú mellékletként csatolt partner folyószámlák adatai alapján a helyszíni ellenőrzést végző számvevők megállapították, hogy a beszerző a hivatkozott szerződés alapján a 2015. évben összesen 45.7000.000,- Ft + ÁFA összegű kifizetést teljesített. Az éves összeg alapján megállapítható, hogy a beszerzés havi értéke 3.800.000,- Ft + ÁFA, amelynek negyvennyolcszorosa mintegy 182.400.000,- Ft + ÁFA.

A Kbt. 120. § e) pontja szerint a Kbt.-t nem kell alkalmazni az uniós értékhatárt el nem érő hideg élelmiszer és főzési alapanyag, friss, illetve feldolgozott zöldség és gyümölcs, tej és tejtermék, gabonafélék, kenyér és pékáru, méz, tojás, kertészeti növény beszerzésére. Tekintettel arra, hogy a beszerző - figyelemmel a Kbt. 12. § b) pontjában előírtakra, valamint a 2015. évre vonatkozó kötelezettség nyilvántartási bizonylat, valamint a partner folyószámlák alapján kiszámolt összegre - a határozatlan idejű szállítási szerződés megkötésével az uniós értékhatárt meghaladó összeg kifizetésére vállalt kötelezettséget, a Kbt. hivatkozott kivételi köre nem alkalmazható.

Tekintettel arra, hogy a beszerző a Kbt. 6. § (1) bekezdésének b) pontja alapján a Kbt. alanyi hatálya alá tartozik, az árubeszerzés megvalósításával megsértette a Kbt. 119. §-a alapján a Kbt. 5. §-ában előírt közbeszerzési eljárás lefolytatásának kötelezettségét.

A Kbt. 140. §-a (2) bekezdésének b) pontjában szabályozott jogorvoslati eljárás indítására vonatkozó 5 éves, illetőleg 60 napos határidők nyitva állnak.

A **beszerző** nyilatkozatában nem vitatta a hivatalbóli kezdeményezésben foglaltakat.

A **Döntőbizottság** megállapította, hogy a hivatalbóli kezdeményezés alapos.

A Döntőbizottság elsőként rögzíti, hogy kizárólag a hivatalbóli kezdeményezésben foglaltak alapján, a hivatalbóli kezdeményezés keretei között folytathatta le a jogorvoslati eljárást.

A Döntőbizottság a döntése meghozatala során a következő jogszabályi rendelkezésekre tekintettel hozta meg döntését.

A Kbt. 3. §-a szerint e törvény szabályaitól csak annyiban lehet eltérni, amennyiben e törvény az eltérést kifejezetten megengedi.

A Kbt. 5. §-a szerint közbeszerzési eljárást az ajánlatkérőként meghatározott szervezetek visszerhes szerződés megkötése céljából kötelesek lefolytatni megadott tárgyú és értékű beszerzések megvalósítása érdekében (közbeszerzés).

A Kbt. - a közösségi irányelvekkel összhangban - részletesen meghatározza azokat a feltételeket, melyek alapján az adott beszerzésre kiterjed a közbeszerzési eljárás lefolytatásának kötelezettsége. A Kbt. a közbeszerzési eljárás lefolytatási kötelezettség tekintetében egyrészt meghatározza azt az alanyi kört, amelynek a jogszabályban meghatározott értékű és tárgyú beszerzéseik, visszerhes szerződéseik megkötése során kötelesek a Kbt.-ben rögzített eljárási rend betartására, a közbeszerzési eljárás lefolytatására a Kbt. céljának és alapelveinek érvényesülése érdekében.

A Kbt. 6. § (1) bekezdés b) pontja szerint e törvény alkalmazásában ajánlatkérő az állam, a helyi önkormányzat és minden költségvetési szerv, a közalapítvány, a helyi és országos nemzetiségi önkormányzat, a helyi önkormányzatok társulása, a helyi önkormányzat által a helyben központosított közbeszerzés keretében, valamint több helyi önkormányzat, illetve a közös hivatalhoz tartozó települések központosított közbeszerzési rendszere keretében ajánlatkérésre kizárólagosan feljogosított szervezet, a területfejlesztési önkormányzati társulás, a térségi fejlesztési tanács.

A Döntőbizottság a rendelkezésére álló iratok, adatok alapján megállapította és a beszerző maga sem vitatta, hogy a Kbt. 6. § (1) bekezdés b) pontja szerinti ajánlatkérőnek minősül, a Kbt. alanyi hatálya alá tartozik.

A Kbt. 7. § (2) bekezdése szerint az árubeszerzés olyan visszerhes szerződés, amelynek tárgya forgalomképes és birtokba vehető ingó dolog tulajdonjogának vagy használatára, hasznosítására vonatkozó jognak - vételi joggal vagy anélkül történő - megszerzése az ajánlatkérő részéről. Az árubeszerzés magában foglalja a beállítást és üzembe helyezést is.

A Döntőbizottság egyértelműen megállapította, hogy a beszerzés tárgya a Kbt. 7. § (3) bekezdése szerinti árubeszerzés, az ajánlatkérő közbeszerzési kötelezettsége fennáll, amennyiben a beszerzés értéke eléri, vagy meghaladja a közbeszerzésekre irányadó értékhatárt.

A Kbt. 10. § (1) bekezdése alapján, a közbeszerzési értékhatárok:

b) a költségvetési törvényben nemzeti értékhatárokként meghatározott közbeszerzési értékhatárok (a továbbiakban: nemzeti értékhatárok).

A Kbt. 119. § alapján e rész szerint kell eljárni az ajánlatkérőknek az uniós értékhatárt el nem érő és egyben a nemzeti értékhatárokat elérő értékű közbeszerzések megvalósításakor, valamint szolgáltatási koncesszió beszerzése esetében. E rész szerinti eljárás alkalmazható továbbá olyan esetben, amelyre e törvény III. Fejezete azt lehetővé teszi [18. § (3) bekezdés; 19. § (2) bekezdés].

A Magyarország 2015. évi központi költségvetéséről szóló 2014. évi C. törvény 70. § (1) bekezdés a) pontja alapján 2015. január 1-jétől 2015. december 31-éig az árubeszerzés esetén a nemzeti közbeszerzési értékhatár nettó 8 millió forint.

A Döntőbizottság a tényállásban foglaltak alapján megállapította, hogy a beszerző és a Toronyhús Kft. 2013. augusztus 1-én kötött szállítási szerződésben ellenszolgáltatás nem került meghatározásra. A hivatalbóli kezdeményező által benyújtott számlák alapján kétséget kizáróan megállapítható, hogy a kezdeményező által 2015 évben nettó 45.753.071.-Ft került kifizetésre a tárgyi szerződés alapján.

Tényként állapítható meg, hogy a 2015 évben kifizetett összeg eléri és meghaladja az árubeszerzések tárgyában meghatározott 8 millió Ft nemzeti közbeszerzési értékhatárt.

A beszerző nem vitatta, hogy nem folytatott le közbeszerzési eljárást a rendelkező részben meghatározott árubeszerzés tárgyában.

A Döntőbizottság álláspontja szerint a tárgyi esetben a szerződés alapján kifizetett havi ellenszolgáltatás nem állapítható meg a beszerző által vizsgált 2015 évben kifizetett teljes összeg tizenketted részeként. A 2015 évben kifizetett összeg ugyanakkor nem vitathatóan eléri a nemzeti közbeszerzési értékhatárt.

A Döntőbizottság a fentiekre tekintettel megállapította, hogy a beszerző elmulasztotta a Kbt.-ben rögzített jogszabályi kötelezettsége szerint közbeszerzési eljárás lefolytatását, amivel megsértette a Kbt. 5. § rendelkezéseire tekintettel alkalmazandó Kbt. 119. §-ban foglaltakat.

A Döntőbizottság a fentiek szerint a Kbt. 152. § (2) bekezdés d) pontja alapján adott helyt a kezdeményező iratának és megállapította, hogy a beszerző megsértette a Kbt. rendelkező részben megjelölt előírásait. Emellett a Döntőbizottság kötelezően alkalmazta a Kbt. 152. § (4) bekezdés a) pontja szerinti jogkövetkezményt és bírságot szabott ki.

A Kbt. 152. § (4) bekezdése a) pontja szerint a Közbeszerzési Döntőbizottság a jogsértés megállapítása mellett bírságot szab ki, ha a jogsértés a közbeszerzési eljárás jogtalan mellőzésével valósul meg.

A Kbt. 152. § (5) bekezdése szerint a Közbeszerzési Döntőbizottság annak eldöntésében, hogy indokolt-e a bírság kiszabása vagy a gazdasági szereplőnek a közbeszerzési eljárásban történő részvételtől eltiltása, valamint a bírság összegének, illetve az eltiltás időtartamának megállapításában az eset összes körülményét - így különösen a jogsértés súlyát, a közbeszerzés tárgyát és értékét, a jogsértésnek a közbeszerzési eljárást lezáró döntésre gyakorolt befolyását, az e törvénybe ütköző magatartás ismételt tanúsítását, a jogsértőnek az eljárást segítő együttműködő magatartását - veszi figyelembe. A bírság összegének és az eltiltás időtartamának megállapításakor figyelembe kell venni azt is, ha a jogsértés nyilvánvalóan szándékos volt. Az eltiltásra vonatkozó döntés kérdésében a külön jogszabályban foglaltakat is figyelembe kell venni.

A (6) bekezdése szerint a bírság mértékét a Kormány rendeletben szabályozza.

A Közbeszerzési Döntőbizottság által kiszabható szankciókról és alkalmazásuk részletes szabályairól, valamint a Közbeszerzési Döntőbizottság eljárásáért fizetendő igazgatási szolgáltatási díjról szóló 288/2011. (XII. 22.) Korm. rendelet 5. § (1) bekezdése szerint a Közbeszerzési Döntőbizottság a Kbt. 152. § (4) bekezdése alapján a jogsértés megállapítása mellett bírságot köteles kiszabni. A bírság összege - a Kbt. 152. § (5) bekezdésében foglaltak figyelembevételével - a közbeszerzési eljárás becsült értékének, illetve részajánlattétel esetében a jogorvoslással érintett rész értékének, a közbeszerzési eljárás jogtalan mellőzése esetén pedig a szerződéses érték legfeljebb tizenöt százaléka.

A Döntőbizottság a Kbt. 152. § (4) bekezdés a) pontjának rendelkezése alapján, a közbeszerzés jogtalan mellőzése miatti jogsértés esetén a beszerzővel szemben köteles bírságot kiszabni, e tekintetben a bírság kiszabásának indokoltságát nem mérlegelheti.

A Döntőbizottság a bírság összegének meghatározása során figyelembe vette, hogy a bekövetkezett jogsérelem nem orvosolható, értékelte a közbeszerzés tárgyát és annak értékét. A Döntőbizottság a beszerző javára értékelte együttműködő magatartását. A Döntőbizottság a beszerző javára vette figyelembe, hogy korábban jogsértést nem állapított meg vele szemben.

A Döntőbizottság a fentiekben ismertetett szempontok együttes mérlegelése alapján állapította meg a bírság összegét 400.000-Ft forintban.

A Döntőbizottság azt is rögzíti, hogy a Kbt. kógens rendelkezéseire tekintettel a Kbt. 164. § rendelkezései szerint polgári pert indít a szerződés

érvénytelenségének megállapítása iránt, amennyiben a határozatában a Kbt. 127. § (1) bekezdés szerinti jogsértést állapít meg.

A Döntőbizottság a Kbt. 134. § (1) bekezdése alapján alkalmazandó, a közigazgatási hatsági eljárás és szolgáltatás általános szabályairól szóló 2004. évi CXL. törvény (Ket.) 72. § (1) bekezdés de) pontja szerint a Ket. 157. § (2) bekezdés b) pontja alapján rendelkezett a költségek viseléséről.

A határozat bírósági felülvizsgálatát a Kbt. 157. §-a biztosítja.

A Döntőbizottság tájékoztatja a feleket, hogy jelen határozat bírósági felülvizsgálatára - mivel a beszerző székhelye Pest megye területén található - a Pp. 326. § (14) bekezdés a) pontja alapján a Székesfehérvári Közigazgatási és Munkaügyi Bíróság az illetékes.

A Kbt. 160. § (1) bekezdésében foglaltakra tekintettel hívta fel a Döntőbizottság a felek figyelmét arra, hogy amennyiben nem tárgyaláson kívül kívánják a határozat bírósági felülvizsgálatát, akkor a tárgyalás tartását a keresetlevélben kell kérni.

Budapest, 2016. július 13.

Dr. Szathmári Réka sk
közbeszerzési biztos

Gulyás Richárd sk
közbeszerzési biztos

Dr. Kriston Kinga sk
közbeszerzési biztos

A kiadmány hitelül:

Liszi Barbara

Kapják:

1. Állami Számvevőszék (1052 Budapest, Apáczai Csere János u. 10.)
2. Toldi Miklós Élelmiszeripari Szakképző Iskola és Kollégium (2750 Nagykőrös, Ceglédi út 24.)
3. Torony Hús Kft. (5091 Tószeg, Arany János út 16/a.)
4. Közbeszerzési Hatóság Titkárság (Helyben)
5. Irattár