

**Közbeszerzési - jogi állásfoglalás**

**Megbízó: Kunszentmárton Város Önkormányzata**

**I. A szakvélemény tárgya:**

A TOP-4.1.1-15-JN1-2016-00017 azonosító számú támogatási szerződés keretében Kunszentmárton Város Önkormányzata, mint megrendelő és az Imrei István Építőipari Korlátolt Felelősségű Társaság, mint vállalkozó között Kunszentmártonban, 2019. december 30. napján létrejött vállalkozási szerződés módosításának jogszerűsége.

**II. Iránvadó jogszabályok:**

A beszerzés(ek) idején hatályos Kbt. idevonatkozó rendelkezései, valamint a közbeszerzésről és a 2004/18/EK irányelv hatályon kívül helyezéséről szóló 2014/24/EU-irányelv (a továbbiakban: Irányelv), továbbá a Polgári Törvénykönyv.

**III. A közbeszerzési-jogi szempontú állásfoglalás kialakításához rendelkezésre bocsátott elektronikus dokumentumok elnevezése:**

- Támogatási Szerződés
- Vállalkozási szerződés
- Vállalkozási szerződés hatályba lépéséről rendelkező jegyzőkönyv
- Építési napló
- Vállalkozó készre jelentése
- Az állásfoglalás tárgyát képező vállalkozási szerződés módosítás tárgyában keletkezett iratanyag az alábbiak szerint:

1. Imrei István Kft. 2021. december 10.-én érkezett kérelme
2. Műszaki és Pályázatkezelő Osztály levele Polgármester úrnak
3. Imrei István Kft. módosított táblázata és az ezt alátámasztó költségvetés, amelyet Polgármester úr 2021. december 16-án a képviselő-testületnek rendelkezésére bocsátotta a korábbi kérelemmel együtt
4. Műszaki átadás-átvételi eljárás megkezdése 2021. december 17.
5. Polgármester úr 2021. december 17-ei levele aljegyzőnek
6. Az osztály válasza polgármester úrnak (2022. 01. 12.)
7. Műszaki átadás-átvételi eljárás lezárása 2022. január 17.
8. Imrei István Kft 2022. január 24-ei kérelme
9. A 2022. január 27-ei testületi ülés utáni informális egyeztetésen elhangzottak alapján írt, 2022. február 1. napján kelt tájékoztatást kérő levél Imrei István Kft. részére
10. A Saldo Zrt. 2022. február 2-ai belső ellenőri jelentése jegyző úr illetve a Pénzügyi Osztály megkeresésére (a szerződés, e-napló, beérkezett kérelmek alapján)
11. Imrei István Kft-vel 2022. február 10. napján történt egyeztetés amelyről, Jauernik István – a Pénzügyi és Gazdasági Bizottság elnöke – készített egy feljegyzést, mely alapján a Képviselő-testület 2022. február 16-án tartott ülésén határozatot fogadott el a szerződésmódosítás előkészítéséről
12. Imrei István Kft. 2022. február 16.-ai módosított kérelme és költségvetése
13. Imrei István Kft. reagálása a 2022. február 17-ei ülésen elhangzottakra

## **IV. Közbeszerzési-jogi szempontú állásfoglalás és indokolása**

### **IV.1.**

Tényként megállapítható a rendelkezésekre bocsátott dokumentumokból, hogy a tárgyi vállalkozási szerződés jelen állásfoglalás kiadásának napján már teljesítésre került, és mindkét szerződő fél a vállalkozási szerződés szerinti főkötelmeit (Vállalkozó – vállalkozási szerződés szerinti építési kivitelezés tevékenység elvégzése, és ezáltal a mű létrehozására vonatkozó eredménykötelem teljesítése, Megrendelő – a mű átvétele, vállalkozói díj hiánytalan megfizetése) teljesítette, ezáltal a vállalkozási szerződés megszűnt, és annak módosítására a Felek között már nincs jogszerű lehetőség a hatályos Polgári Törvénykönyv alapján.

### **IV.2.**

Tény az is továbbá, hogy a Felek a hatályos Kbt. alapján – figyelemmel a vállalkozási szerződés rendelkezéseire is – kizárólag írásban módosíthatják a vállalkozási szerződést.

Így a Vállalkozó arra vonatkozó utalásai, amely szerint ráutaló magatartással kvázi a Megrendelő módosította a vállalkozási szerződést, nem helytálló, és nem keletkeztet a Felek között szerződéses kötelmet.

Az is megállapítható továbbá, hogy a jogszabályi és a szerződéses rendelkezések alapján egyik Fél sem jogosult egyoldalúan a Vállalkozási szerződést módosítani, arra csak kétoldalú jognyilatkozattal, közös megegyezéssel van lehetősége a Feleknek.

### **IV.3.**

Tény az is a rendelkezésekre bocsátott dokumentumokból, hogy írásban – akár különálló írásos dokumentumban, megrendelésben, jegyzőkönyvben, építési naplóban – a Megrendelő önkormányzat nem rendelt meg a Vállalkozótól olyan jellegű pótmunkákat, amelyek ellenértékét jogszerűen követelhetné.

### **V.4.**

Továbbá meg kívánom jegyezni állásfoglalásomban az alábbi releváns körülményeket is:

- az, hogy a Vállalkozási szerződés megkötése és hatályba lépése között jelentős idő telt el, önmagában nem jelentheti azt, hogy a Vállalkozó számára hátrányosabbá vált a Vállalkozási szerződés teljesítése, teljesíthetősége,
- az, hogy a Vállalkozási szerződés megkötése, hatályba lépése és teljesítésének konkrét időpontja között jelentős áremelkedés volt az építőipari alapanyagok piacán, önmagában nem alapozza meg azt, hogy a Vállalkozó számára hátrányosabbá vált a vállalkozási szerződés teljesítése, teljesíthetősége – ennek bizonyítását a Vállalkozónak kellett volna elvégeznie és igazolnia a Megrendelő önkormányzat felé a készre jelentését megelőzően,
- a Vállalkozási szerződés az alapul szolgáló közbeszerzési eljárás iratanyaga és a Vállalkozási szerződés erre vonatkozó direkt is kifejezett rendelkezése alapján átalányáras jellegű volt, ennek alapján a Vállalkozó arra vonatkozó hivatkozása, hogy tévedésben volt a Vállalkozási szerződés átalányáras jellegét illetően, és azt tételes elszámolásúnak hitte, teljes egészében helytelen értelmezés.

## **KÖZBESZERZÉSI-JOGI ÁLLÁSFOGLALÁS:**

A FENTEBBI RÉSZLETES INDOKOLÁS ALAPJÁN ÁLLÁSPONTUNK ALAPJÁN A FELEK JELEN ÁLLÁSFOGLALÁS KIADÁSÁNAK NAPJÁN MÁR NEM MÓDOSÍTHATJÁK JOGSZERŰEN A VÁLLALKOZÁSI SZERZŐDÉST.

Állásfoglalásunkat a rendelkezésünkre bocsátott és fent felsorolt adatok, információk alapján adtuk meg.

Debrecen, 2022. március 16.

**Dr. Kerekes Ferenc**  
4032 Debrecen, Poroszlay út 27.  
**Felelős Akkreditált Közbeszerzési Szaktanácsadó**  
Nyilvántartási szám: 00140  
DEBKÖZ Közbeszerzési Tanácsadó  
4032 Debrecen, Poroszlay út 27.

Dr. Kerekes Ferenc  
MÁTRIX TENDER Kft.

felelős akkreditált közbeszerzési szaktanácsadó (00140)

