

Budapest, 2013. május 23.

JOGI ÁLLÁSFOGLALÁS VÁLLALKOZÁSI SZERZŐDÉS MÓDOSÍTÁSÁRÓL

ELŐZMÉNYEK

A Ferencvárosi Parkolási Kft. a közbeszerzésekről szóló 2003. évi CXXIX. törvény (a továbbiakban: Kbt.) IV. fejezete szerinti gyorsított meghívásos közbeszerzési eljárást folytatott le „Budapest Főváros IX. kerület Ferencváros Önkormányzatának tulajdonában lévő közterületi, fizető parkolóhely céljára kijelölt várakozóhelyek működtetése vállalkozási szerződés keretében” elnevezéssel, amelynek nyertese az E-Kontrol Kft. és a LOUX Kft. együttesen lett.

A Ferencvárosi Parkolási Kft. a nyertesekkel 2010. december 17. napján vállalkozási szerződést kötött. A nyertesek a vállalkozási szerződés szerinti feladatok ellátásra létrehozták a FER-PARK 2010 Kft.-t mint projektársaságot, amely 2010. december 22. napján kelt nyilatkozatával belépett a vállalkozási szerződésbe.

A Ferencvárosi Önkormányzat szándéka, hogy a parkolási közszolgáltatási tevékenység feladatait átadja a Hegyvidéki Önkormányzatnak úgy, hogy a Ferencvárosi Parkolási Kft.-vel kötött közszolgáltatási szerződést megszünteti, a Hegyvidéki Önkormányzat 100%-os tulajdonában álló jogi személyiséggel rendelkező gazdasági társasággal új közszolgáltatási szerződést köt, és a fentiekben megjelölt vállalkozási szerződést hatályában fenntartják, úgy, hogy azt a Ferencvárosi Parkolási Kft. az új közszolgáltatóra átruhazza. A Felek szándéka, hogy a vállalkozási szerződésnek a rendes illetve rendkívüli felmondás szabályait módosítsák.

KÉRDÉS

Módosíthatóak –e a közbeszerzési eljárás alapján kötött vállalkozási szerződésnek a rendes, illetve rendkívüli felmondásra vonatkozó szabályai?

JOGI ÁLLÁSPONT

A kérdés megválaszolásához szükséges előkérdés, hogy a 2011. december 31. napjáig hatályos 2003. évi CXXIX. törvényt (rég Kbt.) vagy az azt hatályon kívül helyező, jelenleg hatályos 2011. évi CVIII. törvényt (új Kbt.) kell alkalmazni?

Az új Kbt. 181. § (1) bekezdése kimondja, hogy a régi Kbt-t a 2012. január 1. napját megelőzően megkezdett beszerzésekre, közbeszerzési eljárások alapján megkötött szerződésekre, tervpályázati eljárásokra és az azokkal kapcsolatban kérelmezett, kezdeményezett vagy hivatalból indított jogorvoslati eljárásokra és előzetes vitarendezési eljárásokra alkalmazni kell. Ennek megfelelően a vállalkozási szerződésre a régi Kbt. rendelkezései az irányadók.

A közbeszerzési eljárás alapján kötött szerződés módosítása vonatkozásában az alábbiakat mondja ki a régi Kbt.:

303. § (1) A felek csak akkor módosíthatják a szerződésnek a felhívás, a dokumentáció feltételei, illetőleg az ajánlat tartalma alapján meghatározott részét, ha a szerződéskötést követően - a szerződéskötéskor előre nem látható ok következtében - beállott körülmény miatt a szerződés valamelyik fél lényeges jogos érdekét sérti.

(2) A szerződés módosítását megalapozó körülménynek tekintendő az is, ha a szerződés teljesítése során olyan objektum kerül elő, amelyről a kulturális örökségvédelmi hatóság külön jogszabályban meghatározott intézkedése alapján feltételezhető, hogy az kulturális örökségi értéknek minősül.

Vagyis a szerződésmódosítás csak akkor történhet meg, ha:

- a) a módosítás nem érinti a felhívás, a dokumentáció feltételei, illetőleg az ajánlat tartalma alapján meghatározott részét a szerződésnek; vagy
- b) a szerződéskötést követően – a szerződéskötéskor nem látható ok következtében – beállott körülmény miatt a szerződés valamelyik fél lényeges jogos érdekét sérti.

A tervezett szerződésmódosítás a felmondás szabályainak módosítására irányul, úgy, hogy a rendes felmondás időpontjához kötött, az idő eltelésével csökkenő mértékű átalánykártérítés, illetve a rendkívüli felmondás esetére kikötött átalánykártérítés törlésre kerül a szerződésből.

Amennyiben a módosítással érintett részeket nem tartalmazta a közbeszerzési dokumentáció, úgy azok szabadon módosíthatóak.

Amennyiben a módosítással érintett részeket tartalmazta a közbeszerzési dokumentáció, úgy a módosításnak a következők szerint van helye. A Ferencvárosi Parkolási Kft. tájékoztatása szerint a felek – jogszabályi kötelezés alapján – rögzítették a vállalkozási szerződésben, hogy a vállalkozó köteles legkésőbb 2012. január 1. napjától a parkoló-automatákat bankkártya elfogadására alkalmassá tenni. Tekintettel arra, hogy ez egy igen jelentős összegű beruházást kívánt meg a FER-PARK 2010 Kft-től, ráadásul olyan eszközökön, amelyek nem képezik a tulajdonát, biztosítani kívánták a felek azt, hogy ez a beruházás a szolgáltatás nyújtásából megtérül, illetve a vállalkozási szerződés felmondása esetén átalánykártérítéssel kompenzálják a vállalkozó meg nem térült beruházását. Időközben jogszabályváltozás történt, amely 2011. április 5. napjával megszüntette a parkoló-automaták bankkártya elfogadására alkalmassá tételének jogszabályi kötelezését. A felek ennek megfelelően szerződésmódosítással törölték a beruházásra való kötelezést, és arányosan csökkentették a vállalkozót megillető díjat is. Azonban a felmondás szabályainak módosítása elmaradt, annak ellenére, hogy az szorosan kapcsolódott a megváltozott jogszabályi kötelezéshez. Tekintettel arra, hogy a jogszabályi kötelezés 2011. április 5. napjával történt megszüntetése egy a szerződéskötéskor előre nem látható körülmény, amely a szerződéskötést követően állt be, és amelynek következtében a szerződés mindkét fél számára előnytelenné vált, illetve különösen a Ferencvárosi Parkolási Kft. lényeges jogos érdekét sérti a felmondási szabályokban rögzített átalánykártérítés, a szerződésmódosítást a törvény megengedi.

* * *