

SARP L. Dz. W056/2016

Kraków, 24 czerwca 2016  
L.dz. 350/MPORIA/2016

**Galeria Sztuki Współczesnej Bunkier Sztuki,**  
plac Szczepański 3A, 31-011 Kraków

Członkowie Małopolskiej Okręgowej Izby Architektów RP  
Krajowa Rada Izby Architektów RP  
Rady Okręgowych Izb Architektów RP  
Zarząd Główny SARP i Rada Prezesów SARP

Dotyczy: **Konkursu na opracowanie koncepcji architektonicznej przebudowy, rozbudowy i nadbudowy budynku Galerii Sztuki Współczesnej „Bunkier Sztuki” w Krakowie.**

Organizator: Galeria Sztuki Współczesnej „Bunkier Sztuki”, plac Szczepański 3A, 31-011 Kraków

Rada Małopolskiej Okręgowej Izby Architektów RP oraz Zarząd Oddziału SARP w Krakowie, **negatywnie opiniują przedmiotowy konkurs**, ze względu na budzące zastrzeżenia postanowienia zawarte w Regulaminie Konkursu oraz w załączniku nr 12 do Regulaminu Konkursu – Projekcie umowy, a w szczególności:

- nieuzasadnione ograniczenie praw autora,
- zobowiązanie Projektanta do uzyskania pozwolenia na budowę,
- przedłużenie odpowiedzialności Projektanta poza ramy regulowane przez prawo (poza zakres czasowy ochrony ubezpieczeniowej).

#### **Uzasadnienie:**

Przedstawiciele Rady Małopolskiej Okręgowej Izby Architektów RP oraz Zespołu Warunków Wykonywania Zawodu przy Radzie MPOIA RP, a także przedstawiciele Stowarzyszenia Architektów Polskich, dokonali analizy zapisów regulaminu konkursu oraz projektu umowy na prace projektowe. Poniżej przedstawiamy główne tezy dotyczące tych dokumentów.

#### **A. Regulamin konkursu – nieuzasadnione ograniczenie praw autora.**

##### **• Zapis regulaminu:**

*21.3. Uczestnik Konkursu, który otrzymał nagrodę w postaci zaproszenia do udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia na szczegółowe opracowanie pracy konkursowej przeniesie ponadto na Zamawiającego prawa autorskie majątkowe do nagrodzonej pracy (utworu) na następujących polach eksploatacji:*

*21.3.1. prawa do opracowania utworu, w szczególności jego przeróbki lub adaptacji. Każde takie opracowanie zostanie powierzone autorowi utworu, o ile będzie wykonane zgodnie z zaleceniami Zamawiającego i bez dodatkowego wynagrodzenia,*

**Opinia:** zastrzeżenia wzbudzają zapisy punktu 21.3. dotyczące warunków przeniesienia praw autora na Zamawiającego. W szczególności wątpliwości wzbudza zapis 21.3.1. warunkujący zachowanie przez autora prawa do kontynuacji dzieła pod warunkiem bezwarunkowego wykonywania zaleceń Zamawiającego, bez prawa do oceny tych propozycji pod względem techniczno-budowlanym i formalnoprawnym, oraz bez adekwatnego wynagrodzenia.

##### **• Zapis regulaminu:**

*21.3.2. prawa do opracowania utworu polegającego na sporządzaniu utworów zależnych, w szczególności projektów architektonicznych, budowlanych i wykonawczych, jednakże powierzenie opracowania pracy konkursowej stanowiące nagrodę w Konkursie innej osobie niż autor tej nagrodzonej pracy może mieć miejsce jedynie w sytuacji nie zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego z przyczyn wymienionych w punkcie 21.5 i na warunkach określonych w punkcie 23,*

21.5. Zamawiający może nie zawrzeć umowy o prace projektowe z autorem nagrodzonej pracy w razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że realizacja inwestycji nie będzie leżała w interesie publicznym, jeżeli nie można było tego przewidzieć przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia. Zamawiający może nie wszcząć postępowania w trybie zamówienia z wolnej ręki i nie zaprosić wykonawcy do negocjacji, jak też może nie zawrzeć umowy w przypadku, gdy nie uzyska finansowania dla przedsięwzięcia. W takim wypadku Uczestnik Konkursu, którego pracy przyznano I nagrodę, otrzymuje jedynie nagrodę pieniężną.

**Opinia:** niezrozumiały jest zapis 21.3.2. prowadzący do sytuacji, w której Zamawiający odstępując od umowy z autorem zwycięskiej pracy w sytuacji, w której realizacja inwestycji *nie będzie leżała w interesie publicznym* (bez sprecyzowania owego interesu publicznego), paradoksalnie nabywa uprawnienie do kontynuacji dzieła i powierzenia opracowania pracy konkursowej innej osobie niż autor nagrodzonej pracy, w przypadku podjęcia zadania inwestycyjnego w innym terminie.

#### **B. Projekt umowy.**

Wiele punktów projektu umowy oceniamy jako niewłaściwe i ryzykowne zarówno dla Projektanta jak i Zamawiającego w kontekście racjonalnego gospodarowania środkami publicznymi. W związku z powyższym, Rada Małopolskiej Okręgowej Izby Architektów RP, jako Ustawowy reprezentant środowiska czynnych zawodowo architektów oraz sprawując z mocy Ustawy nadzór nad należyтым wykonywaniem samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie, jest zobowiązana poinformować członków Izby Architektów RP o kontrowersyjnych zapisach projektu umowy.

#### **Najważniejsze zastrzeżenia do projektu umowy:**

##### **1. Prawa autorskie – nieuzasadnione ograniczenie praw autora.**

###### **Zapis w projekcie umowy: § 15.**

- 1) b) *prawa do dokonania samodzielnej lub w drodze zlecenia osobom trzecim dowolnej zmiany, modyfikacji treści Dokumentacji Projektowej oraz wykonywanie praw zależnych do Dokumentacji projektowej tj. Zamawiający może korzystać z opracowań składających się na Dokumentację Projektową i rozporządzać takimi opracowaniami, w przypadku rozwiązania niniejszej Umowy w części lub całości (co obejmuje również odstąpienie na zasadach określonych w § 21),*
- 3) *Niezależnie od postanowień ustępu 1 i 2, Zamawiający nabywa autorskie prawa majątkowe do dokonania samodzielnej lub w drodze zlecenia osobom trzecim dowolnej zmiany, modyfikacji treści Dokumentacji Projektowej oraz wykonywania prac zależnych do Dokumentacji w przypadku, jeżeli Projektant w ciągu 3 dni od powiadomienia przez Zamawiającego o konieczności wykonania zmian nie podejmuje odpowiednich czynności lub nie wywiązuje się z obowiązków wynikających Umowy.*
- 4) *W ramach wynagrodzenia, o którym mowa w § 17, w związku z postanowieniami ust. 1 lit b), ust. 2 i 3, Projektant udziela Zamawiającemu zgody lub zobowiązuje się do uzyskania zgody od podmiotu uprawnionego (autora) na niewykonywanie przez siebie oraz autora praw autorskich osobistych, przysługujących Projektantowi do Dokumentacji Projektowej, w postaci prawa do dokonywania zmian w całości lub części Dokumentacji Projektowej od dnia przekazania autorskich praw majątkowych. Zamawiający, korzystając z uprawnienia do dokonywania zmian może wykonać zmiany osobiście bądź przekazać ich wykonanie osobie trzeciej.*

**Opinia:** Sam fakt rozwiązania umowy nie stanowi przesłanki do nabycia praw autorskich. Procedura odstąpienia praw autorskich co do zasady wiąże się realizacją dzieła i wymaga dokonania wzajemnych uzgodnień dotyczących zakresu i zasad zgody autora na korzystanie z dzieła. Na mocy § 15 Zamawiający nabywa prawa autorskie w sposób i zakresie nie możliwym do zaakceptowania.

Na szczególną uwagę zasługuje zaskakująca propozycja unormowania, na mocy którego Zamawiający nabywa autorskie prawa do dokonywania zmian oraz wykonywania prac zależnych do dokumentacji w przypadku, jeżeli Projektant w ciągu 3 dni od powiadomienia przez Zamawiającego o konieczności wykonania zmian nie podejmuje odpowiednich czynności. Propozycja ta ujawnia brak rozeznania celu, jakiemu służyć ma instytucja konkursu i dokumentacji projektowej, oraz braku rozeznania roli autora w zakresie realizacji inwestycji w zgodzie z wyższymi, społecznymi celami.

## 2. Zobowiązanie Wykonawcy do uzyskania pozwolenia na budowę.

### Zapis w projekcie umowy: § 6. Etap 2

7) Projektant odpowiada za pozyskanie pozwolenia na budowę, w tym kompletność wniosku, udzielanie właściwym organom informacji i wyjaśnień niezbędnych dla pozyskania opinii, uzgodnień oraz decyzji administracyjnych. W przypadku konieczności dokonania uzupełnień bądź zmian w Dokumentacji Projektowej na żądanie organu administracyjnego wydającego właściwą decyzję administracyjną, Projektant niezwłocznie wniesie odpowiednie uzupełnienia i poprawki.

**Opinia:** Zapisy § 6, pkt 7 zobowiązują Projektanta do uzyskania pozwolenia na budowę, pomimo że nie leży to w zakresie jego kompetencji. Pozwolenie na budowę nie ma związku z potwierdzeniem należytego wykonania umowy, gdyż jego nieuzyskanie, może być spowodowane np. Niespełnieniem warunków formalnych będących w gestii Zamawiającego.

Równie nieuzasadnionym zobowiązaniem jest odpowiedzialność Projektanta za kompletność wniosku, co faktycznie jest domeną Zamawiającego (Inwestora)

## 3. Przedłużenie odpowiedzialności Projektanta poza ramy regulowane przez prawo (poza zakres czasowy ochrony ubezpieczeniowej),

### Zapis w projekcie umowy: § 18. Rękojmia

2) Odpowiedzialność Projektanta z tytułu rękojmi za wady fizyczne i prawne przedmiotu Umowy ustaje po upływie okresu 60 miesięcy od dnia odbioru etapu 4. Bieg rękojmi dla każdej z części rozpoczyna się z dniem podpisania protokołu odbioru Etapu 4.

**Opinia:** zapisy § 18 powodują przedłużenie odpowiedzialności Projektanta poza ramy regulowane przez prawo (terminy odpowiedzialności z tytułu czynności zawodowych), co skutkuje utratą ochrony ubezpieczeniowej w ramach polis OC funkcjonujących na rynku ubezpieczeń. Stanowi to zagrożenie dla właściwego rozporządzania środkami publicznymi

### Inne uwagi dotyczące zapisów wzoru umowy:

## 1. Zakres nadzoru autorskiego wykraczający poza obowiązujące przepisy Prawa budowlanego.

### Zapis w projekcie umowy: § 9. Etap 5

1) W toku wykonywania robót budowlanych w celu wykonania Obiektu na podstawie Dokumentacji Projektowej Projektant zobowiązany jest do świadczenia usług nadzoru autorskiego w zakresie wymaganym przez przepisy Prawa budowlanego jak również polegających na:

- a) opiniowaniu i uzgadnianiu dokumentacji wykonawcy robót budowlanych w zakresie związanym z Dokumentacją Projektową,
- b) wyjaśnianiu wątpliwości wykonawcy robót budowlanych dotyczących Dokumentacji Projektowej,
- c) sporządzania dodatkowych rysunków, jeżeli Dokumentacja Projektowa w niedostatecznym stopniu wyjaśnia rozwiązania techniczne,
- d) oceny zgodności wykonanych robót budowlanych z Dokumentacją Projektową, uzgodnieniami Projektanta,
- e) wspieraniu Zamawiającego w ocenie technicznej wystąpienia okoliczności związanych z koniecznością wykonania robót budowlanych dodatkowych, zamiennych, uzupełniających,
- f) bieżące doradztwo wykonawcy w sprawach związanych z realizacją robót budowlanych,
- g) udział w odbiorach robót budowlanych.

2) Usługi, o których mowa w § 2 będą świadczone od przekazania wykonawcy robót budowlanych terenu budowy do zakończenia prac budowlanych obejmujących zakres objęty częścią 2.

3) Usługi będą świadczone przez:

- a) wizyty na terenie budowy nie rzadziej niż 1 na tydzień, przy czym Zamawiający może wyrazić zgodę na mniejszą częstotliwość wizyt,
- b) udział w naradach budowy, chyba że przedmiotem narad nie będą sprawy związane z świadczeniem usług określonych w § 1 lub Zamawiający wyrazi zgodę na brak udziału Projektanta w naradzie,

- c) *niezwłoczne informowanie Zamawiającego i wykonawców robót budowlanych dostrzeżonych błędach i usterkach w realizacji robót budowlanych polegających na odstępstwie do Dokumentacji projektowej.*

**Opinia:** zakres nadzoru autorskiego określony w projekcie umowy wykracza poza ramy czynności określonych Prawem budowlanym. Wymaga to doprecyzowania i uzgodnienia pomiędzy stronami umowy czasochłonności i potencjalnego zakresu obowiązków określonych przez Zamawiającego jako nadzór autorski. Każde zobowiązania Projektanta, jak każde inne działanie, wymaga zapewnienia odpowiedniego zabezpieczenia budżetowego z uwagi na wagę merytoryczną i zakres koniecznego zaangażowania specjalistów.

**2. Rękopisma – zbyt rygorystyczne zapisy.**

**Zapis w projekcie umowy: § 18.**

- 5) W przypadku nie przystąpienia do usunięcia wad w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego oraz w przypadku wystąpienia wad zagrażających życiu i zdrowiu bądź grożących znacznymi stratami materialnymi, Zamawiający może bez konieczności uzyskiwania upoważnienia sądowego, po powiadomieniu Projektanta, powierzyć usunięcie wad osobie trzeciej na koszt i ryzyko Projektanta. W takim przypadku Zamawiający wystawi Projektantowi fakturę VAT (refakturę) opiewającą na wykonane czynności, a Projektant będzie zobowiązany do wniesienia opłaty z 7-dniowym terminem płatności.

**Opinia:** Zapisy § 18. punkt 5 umożliwiają Zamawiającemu restrykcyjne działania wobec Projektanta, w każdym przypadku domniemanej (uznanej jednostronnie) wady. Zapis subiektywizuje pozycje stron umowy, w sposób nieograniczony preferując pozycje Zamawiającego, pozbawiając projektanta możliwości merytorycznej obrony oraz racjonalizacji działań i zadań. Projektant staje się płatnikiem działań Zamawiającego bez wpływu na ich zasadność, oraz bez prawa do merytorycznych odniesień.

**3. Poufność – zbyt rygorystyczne, nieuzasadnione zapisy.**

**Zapis w projekcie umowy: § 22.**

- 2) Projektant zobowiązany jest do zachowania pełnej poufności danych przekazanych i przetworzonych na użytek Zamawiającego. Ponadto wszelkie informacje, dokumenty udostępnione przez Zamawiającego mogą być wykorzystane jedynie w celu realizacji przedmiotu Umowy i nie mogą być udostępnione stronom trzecim bez pisemnej zgody Zamawiającego. W szczególności Projektant nie może bez zgody Zamawiającego udzielać informacji o Inwestycji przedstawicielom mediów.
- 3) Postanowienia niniejszego paragrafu obowiązują również po zrealizowaniu przedmiotu niniejszej Umowy bezterminowo.

**Opinia:** niezrozumiała i nieuzasadniona jest wysokość kary umownej określona w § 19. Kary umowne, punkt c) w przypadku naruszenia przez Projektanta postanowień § 22 w wysokości 2% wartości całkowitego wynagrodzenia netto określonego w § 17 ust. 1;



arch. **Bohdan Lisowski**  
Prezes Zarządu  
Oddziału SARP w Krakowie



arch. **Marek Tarko**  
Przewodniczący Rady Małopolskiej  
Okręgowej Izby Architektów RP

**Otrzymują:**

1. Galeria Sztuki Współczesnej Bunkier Sztuki
2. Członkowie MPOIA RP
3. Krajowa Rada IARP oraz Okręgowe IARP