

KRAJOWA IZBA ODWOŁAWCZA o zabezpieczeniu oferty

***Termin ważności wadium jest tożsamy z terminem związania ofertą***

## **TEZA**

Zamawiający nie może domagać się wydłużenia ważności gwarancji wadialnej, gdy końcowy termin jej ważności przypada na dzień wolny od pracy. Termin końcowy, w którym gwarancja traci ważność, jest terminem, z upływem którego wygasa odpowiedzialność gwaranta za zapłatę kwoty wadium, a nie terminem dokonania czynności przez beneficjenta gwarancji.

## **STAN FAKTYCZNY**

Gmina miejska Bolesławiec wykluczyła z przetargu na przebudowę drogi konsorcjum. Zarzuciła mu brak zabezpieczenia oferty wadium na cały okres związania ofertą. Termin składania ofert przypadał na 27 listopada 2009 r., natomiast zamawiający wymagał, aby wykonawcy pozostali związani ofertą jeszcze przez okres 30 dni. Konsorcjum załączyło do oferty ubezpieczeniową gwarancję zapłaty wadium wraz z aneksem, w którym ubezpieczyciel wydłużył ważność wadium do 27 grudnia 2009 roku. W wyniku wezwania zamawiającego konsorcjum przedstawiło kolejny aneks przedłużający gwarancję do 25 lutego 2010.

Zamawiający kwestionował wadium, dowodząc, że końcowy termin ważności gwarancji nie może przypadać na dzień wolny od pracy. Domagał się wydłużenia gwarancji wadialnej na podstawie art. 115 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym jeżeli koniec terminu do wykonania czynności przypada na dzień uznany ustawowo za wolny od pracy, termin upływa dnia następnego. Wykluczeni przedsiębiorcy wnieśli więc najpierw protest, a potem odwołanie do prezesa Urzędu Zamówień Publicznych.

## **UZASADNIENIE**

Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła odwołanie. Uznała, że załączona do oferty gwarancja ubezpieczeniowa zapłaty wadium wraz z jej aneksem potwierdza, że wadium zostało ustanowione na okres związania ofertą, tj. na okres 30 dni, jak tego wymagał zamawiający. Izba za nieuzasadnione uznała stanowisko zamawiającego, że końcowy termin ważności gwarancji nie może przypadać na dzień wolny od pracy. Zdaniem KIO termin końcowy, w którym gwarancja traci ważność, jest terminem, z upływem którego wygasa odpowiedzialność gwaranta za zapłatę kwoty wadium, a nie terminem dokonania czynności przez beneficjenta gwarancji. Termin końcowy gwarancji to termin, o którym mowa w art. 116 par. 2 kodeksu cywilnego, w którym ustają skutki czynności prawnej dokonanej przez gwaranta, polegającej na udzieleniu gwarancji zapłaty wadium.

Zdaniem izby nie można stosować do liczenia terminów w tym przypadku art. 115 kodeksu cywilnego, z uwagi na to, że data końcowa gwarancji wadialnej jest datą wygaśnięcia, ustania skutków czynności prawnej, a nie datą od której uzależnione jest działanie czy podjęcie czynności. Zatem według KIO całkowicie chybione było stanowisko zamawiającego zmierzające do wymuszenia wydłużenia terminu obowiązywania gwarancji zapłaty wadium na skutek zastosowania art. 115 kodeksu cywilnego. Wydłużenie terminów obowiązywania gwarancji może odbywać się wyłącznie w wyniku działania stron. Według KIO skutki prawne upływu ważności gwarancji wadialnych są tożsame ze skutkami prawnymi upływu terminu związania ofertą. Zobowiązanie ubezpieczyciela z tytułu zapłaty kwoty wadium wygasa tego samego dnia, co upływ terminu związania zatem zamawiający nie miał podstaw do twierdzenia, że oferta odwołującego nie jest zabezpieczona wadium na okres związania ofertą.

**Wyrok KIO z 25 marca 2010r., sygn. akt KIO/UZP 238/10**

Ewa Grączewska-Ivanova

## **OPINIA**

**Iwona Holka**

prawnik z kancelarii KDZP ([www.kdzp.pl](http://www.kdzp.pl)) oraz Jerzy T. Pieróg Kancelaria Prawna

KIO słusznie orzekła, że w przywołanym stanie faktycznym termin ważności wadium jest tożsamy z terminem, związania ofertą i termin końcowy, w którym gwarancja traci ważność jest terminem z upływem którego wygasa odpowiedzialność gwaranta. I nie ma znaczenia, czy termin przypada na dzień wolny od pracy. W rozstrzygnięciu wbrew dotychczasowemu orzecznictwu i doktrynie, odnoszącemu się do relacji art. 85 ust. 5 do art. 111 par. 2 k.c. Izba dokonała obliczenia terminu związania ofertą, zgodnie z zasadami określonymi w art. 111 k.c. uznając, że jeżeli początkiem terminu oznaczonego w dniach jest pewne zdarzenie, nie uwzględnia się przy obliczaniu terminu dnia, w którym to zdarzenie nastąpiło. Niniejszą kwestię odrębnie reguluje art. 85 ust. 5 ustawy p.z.p., który stanowi, że bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.