

nr sprawy: SGZPI.271.1.12.2015

www.bip.porabka.pl

*dot. odpowiedzi (nr 1 ) na pytania jednego z uczestników postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na wybór wykonawcy remontu ulicy Długiej w sołectwie Czaniec gmina Porąbka, prowadzące częściowo do modyfikacji treści SIWZ .*

**1. Treść pytania:**

Dot. par.3 ust.4 projektu umowy: wnosimy o wykreślenie niniejszego zapisu jako niezgodnego z ryczałtowym charakterem wynagrodzenia ustalonym w umowie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający działając zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych dokonuje zmiany w treści SIWZ w ten sposób, że:

ust.4 §3 Załącznika nr 2 do SIWZ nr SGZPI. 271.1.12.2015 – „Projekt umowy” ulega zmianie polegającej na wykreśleniu treści ust. 4 §3.

**2. Treść pytania:**

Dot. par.19 ust.1 pkt.2 projektu umowy: wnosimy o zmianę z „opóźnienia” na zwłokę. Wykonawca nie może odpowiadać za opóźnienia w dotrzymaniu terminów umownych zależne np. od Zamawiającego. Na poparcie niniejszego stanowiska można wskazać wyrok SN z dnia 17.06.2003r. III CKN 122/01: „Kara umowa ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez wierzyciela na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. W art. 483 §1 k.c. wyraźnie mowa jest o naprawieniu szkody, które następuje przez zapłatę kary umownej, a w art. 484§1 k.c. ustawodawca wskazuje, że kara umowna należy się bez względu na wysokość poniesionej szkody. Ustawowe określenie „bez względu na wysokość poniesionej szkody” nie może być utożsamiane z określeniem „niezależnie od poniesionej szkody”. Ponadto zgodnie z wyrokiem SN z dnia 16.01.2013r. sygnatura akt II CSK 331/2012 za opóźnienia, które są wynikiem złych warunków atmosferycznych w trakcie realizacji kontraktów na roboty budowlane nie powinna być naliczana kara umowna za ten okres. Z sentencji tego wyroku wynika, że zła pogoda wyłącza odpowiedzialność wykonawcy, skoro nie ma on z tego powodu możliwości ukończenia robót w terminie. Jednostronny w tym zakresie jest także pogląd Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, który we wzorze umów na roboty budowlane umieścił kary za zwłokę, nie opóźnienie, jako element dobrych praktyk w przedmiocie przygotowania umów w sprawie zamówień publicznych.

**Odpowiedź:**

Zamawiający działając zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych dokonuje zmiany w treści SIWZ w ten sposób, że:

ust.1 pkt. 2 §19 Załącznika nr 2 do SIWZ nr SGZPI. 271.1.12.2015 – „Projekt umowy” ulega zmianie i otrzymuje brzmienie:

„1. ...

2) za zwłokę w oddaniu określonego w umowie przedmiotu odbioru – w wysokości 0,5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust. 1 umowy za każdy dzień zwłok”..

### 3. Treść pytania:

Dot. par.19 ust.1 pkt.2 i 3 projektu umowy: wnosimy o zmianę wysokości kar do 0,1% - który jest powszechnie przyjęty w tego typu zamówieniach i nie narusza zasady umiarkowania kar umownych. Wprawdzie możliwość dochodzenia kary umownej nie jest uzależniona wprost od wystąpienia szkody, jednak ocena zaistniałej z tego powodu szkody może mieć wpływ na ograniczenie wysokości dochodzonej kary umownej (por. wyrok Sadu Najwyższego z dnia 19 kwietnia 2006r. sygn.akt V CSK 34/06). Co więcej, Sąd Najwyższy podniósł ze oceniając, czy kara umowna jest rażąco wygórowana, czy nie, należy kierować się wysokością rzeczywiście poniesionej szkody (rozumianej szeroko jako wszelkie negatywne konsekwencje niewykonania zobowiązania; tak m.in. SN w wyroku z 14 kwietnia 2005r. sygn.akt II CK 626/04) a dokładniej, wysokością odszkodowania, jakie byłoby należne wierzycielowi na zasadach ogólnych. Wynika to z brzmienia art. 484 §2 k.c. który odnosząc się do „rażąco wygórowanej” kary, implikuje istnienie znacznej dysproporcji między poniesioną szkodą a żadaną karą. I choć na etapie decydowania o tym, czy kara umowna się należy, czy nie, istnienia szkody poniesionej przez wierzyciela nie bierze się w ogóle pod uwagę (szkoda nie ma bowiem znaczenia dla ustalenia, czy kara się należy czy nie), to przy ocenie wysokości kary umownej w związku z jej miarkowaniem trzeba wziąć pod uwagę nie tylko jej istnienie, ale i rozmiar.

### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości przewidzianych kar umownych.

WÓJT GMINY PORĄBKA  
Czesław Bułka