



Fundusze Europejskie  
dla Dolnego Śląska

Dofinansowane przez  
Unię Europejską



**DOLNY  
ŚLĄSK**

Kłodzko. 21.11.2024 r.

Zamawiający:  
Powiat Kłodzki  
ul. Okrzei 1  
57-300 Kłodzko

Postępowanie o zamówienie publiczne pn.: „Podniesienie efektywności energetycznej budynków oświatowych poprzez kompleksową modernizację Noworudzkiej Szkoły Technicznej – Termomodernizacja zespołu budynków”.

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 i ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320) zamawiający udziela wyjaśnień na zapytania do specyfikacji warunków zamówienia w w/w postępowaniu o zamówienie publiczne.

Pytanie nr 1

W związku z podziałem zamówienia na 4 części, obejmujące łącznie roboty budowlane w 8 budynkach, a także koniecznością załączenia do oferty kosztorysów cenowych, co czyni kalkulację ceny oferty wymagającą czasowo i przedmiotowo z uwagi na złożoność czynników cenotwórczych, zwracam się z wnioskiem o wydłużenie terminu składania i otwarcia ofert przynajmniej o 7 dni kalendarzowych – celem rzetelnego skalkulowania ceny oferty.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Pytanie nr 2

Wnoszę o obniżenie wysokości kar umownych, o których mowa w §12 ust. 2 pkt. 1) i 2), 4) i 6) projektu umowy i ustalenie ich poziomu odpowiednio z 0,2% na 0,01%.

Ustalone przez Zamawiającego wysokości kar umownych są nadmierne i nieadekwatne do skali naruszenia. Podkreślenia w tym miejscu wymaga, że Zamawiający dysponuje kwotą 5 710 000 zł netto (7 023,300 zł brutto) na realizację przedmiotowego zamówienia dla wszystkich czterech części. Skoro Zamawiający oszacował wartość zamówienia w tej wysokości, to wysoce prawdopodobnym jest, że złożone w postępowaniu oferty będą opiewały na kwoty w tej właśnie wysokości, a zatem kara umowna za zwłokę w wykonaniu robót budowlanych stanowiących przedmiot umowy oraz nieterminowe usunięcie wad stwierdzonych przy odbiorze lub w okresie gwarancji, przy uwzględnieniu wynagrodzeń za realizację każdej z części po kilkanaście tysięcy złotych, co jest karą rażąco wygórowaną już na pierwszy rzut oka.

W Komentarzu UZP wskazano, że „ustalając górny limit kar umownych, zamawiający powinien mieć na uwadze, że wysokość kary umownej nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia czy naruszenia zasady proporcjonalności, określonej w art. 16 pkt 3 ustawy Pzp. Kara umowna, jako surogat odszkodowania, powinna zmierzać do naprawienia szkody wyrządzonej zamawiającemu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, natomiast nie powinna stanowić dla niego źródła dodatkowego zysku”. W wyroku z dnia 19 lutego 2010 r. KIO 1839/09 Izba stwierdza: "Z karą rażąco wygórowaną mamy natomiast do czynienia, gdy jej wysokość przekracza granice motywacji wykonawcy do realizacji zamówienia i stanowi przyczynek dla zamawiającego do wzbogacenia się".

Ponadto, ustalając maksymalną wysokość kar umownych, zamawiający powinien pamiętać, że określanie restrykcyjnych lub nieproporcjonalnych do wysokości wynagrodzenia wykonawcy kar umownych może powodować, że w postępowaniu złożona zostanie mała liczba ofert lub wykonawcy uwzględnią w cenie ofertowej wysokość kar umownych, co powoduje albo wzrost ceny, albo



Fundusze Europejskie  
dla Dolnego Śląska

Dofinansowane przez  
Unię Europejską



DOLNY  
ŚLĄSK

nieuzasadnioną rozbieżność między cenami w sytuacji, gdy wykonawcy będą odmiennie wyceniać samo ryzyko i jego podstawy (zob. „Prawo zamówień publicznych. Komentarz”, red. H.Nowak, M.Winiarz, [www.uzp.gov.pl](http://www.uzp.gov.pl), s. 1155).

W wyroku z dnia 11 lipca 2014 r. KIO 1242/14 Izba stwierdza: "Przeznaczeniem kary umownej nie jest wprowadzanie wyzysku strony umowy realizującej świadczenie niepieniężne i jej krzywdzenie, tylko zapewnienie systemu kontraktowych zabezpieczeń prawidłowej realizacji umowy. Ten zaś nie może prowadzić do konieczności nieuzasadnionego ponoszenia nieproporcjonalnych obciążeń przez wykonawcę". Co więcej, w niektórych orzeczeniach Izba podnosi, że już nawet przypisanie karze umownej roli ściśle odszkodowawczej może mieć nadmierny charakter: "Kary umowne dla zamawiającego nie pełnią roli ściśle odszkodowawczej. Co do zasady ich znacznie ważniejszą, dla zamawiającego, rolę jest ich funkcja stymulacyjna, dyscyplinująca wykonawcę do prawidłowego wykonania zamówienia". (KIO 113/13 i KIO 117/13)

Obniżenie ustalonych przez Zamawiającego we wzorze umowy wysokości kar umownych pozwoli Wykonawcom na dokonanie prawidłowej i niezawyżonej wyceny ofert, bez zbędnego „doliczania” zawyżonego ryzyka, a jednocześnie nie uniemożliwi Zamawiającemu zachowania rygorystyczno – dyscyplinującego charakteru kar umownych w powiązaniu z niewrażliwym dla celów społecznych przedmiotem zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

Województwo Śląskie