

dot. wyjaśnień specyfikacji warunków zamówienia postępowania o udzielenie
zamówienia publicznego w trybie podstawowym pn.:

„ULEPSZENIE NAWIERZCHNI JEZDNI DROGI GMINNEJ KUCZYNA - ZIEMLIN”

Gmina Krobia reprezentowana przez Burmistrza ul. Rynek 1, 63-840 Krobia zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) przekazuje wyjaśnienia, w związku z otrzymanymi pytaniami do treści SWZ w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn.: **„ULEPSZENIE NAWIERZCHNI JEZDNI DROGI GMINNEJ KUCZYNA - ZIEMLIN”**.

Pytanie nr 1:

Dotyczy par. 14 ust. 5 umowy

Wnosimy o zmniejszenie maksymalnej wysokości kar umownych naliczonych na podstawie umowy z maksymalnej wartości 40% wynagrodzenia brutto umowy na 15% wynagrodzenia brutto umowy. Aktualny wymiar maksymalnej wysokości kar umownych jest zdaniem Wykonawcy wygórowany i niezasadny.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że kara umowna co do istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy (Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15). Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych.

Sprawę prowadzi: **Aldona Żołędziowska** e-mail: zp@krobia.pl

W uzasadnieniu wyroku Sąd Najwyższy wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wprowadza zmian do projektu umowy §14 ust. 5 umowy.

Pytanie nr 2:

Zgodnie z par 10 ust. 1 i par. 10 ust. 5 Umowy, Zamawiający przewidział jedynie odbiór bezusterkowy, albo odbiór bez zastrzeżeń.

Wykonawca wnosi o zmianę zapisów § 10 ust. 1 oraz w § 10 ust. 5 i wprowadzenie zapisów umożliwiających dokonanie odbiorów częściowych z wadami nadającymi się do usunięcia a w przypadku niemożliwości ich usunięcia wprowadzenie redukcji wynagrodzenia Wykonawcy.

Wskazane postanowienie umowne jest bowiem niezgodne z art.. 647 k.c. W tym względzie wskazać należy, że zgodnie z ugruntowanym orzecnictwem sądowym, zakazane jest zastrzeżenie w umowie tzw. bezusterkowego odbioru robót. W Wyroku z dnia 3 sierpnia 2017 r., w sprawie o sygn. Akt: I ACa 689/16, Sąd Apelacyjny w Warszawie wskazał, że:...odbiór robót jest obowiązkiem zamawiającego, a postanowienie umowne, które uzależnia prawo wykonawcy od podpisania bezusterkowego protokołu odbioru, uznać należy za nieważne, jako sprzeczne z istotą umowy o roboty budowlane w rozumieniu art. 647 KC. Analogiczny pogląd wyrażony został również w Wyroku: SA w Białymstoku dnia 5 czerwca 2013 r. I ACa 806/12, Wyrok SA w Białymstoku z dnia 27.10.2017 roku, sygn. Akt: I ACa 321/17, Wyroku SA w Szczecinie z dnia 29.03.2017 roku, sygn. Akt: I ACa 944/16. Dodatkowo podkreślenia wymaga, że zgodnie ze wskazanym orzecnictwem

Sprawę prowadzi: **Aldona Żołędziowska** e-mail: **zp@krobia.pl**

NIP 696-17-49-038
REGON 411 050 623

www.krobia.pl

tel.: (0-65) 5711 111, 5712 816
fax: (0-65) 5738 780

e-mail: krobia@krobia.pl

Zamawiający uprawniony jest do odmowy odbioru robót w przypadku wystąpienia wad istotnych przedmiotu umowy, tj. takich które uniemożliwiają użytkowanie przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wprowadza zmian do projektu umowy §10 ust. 1 i §10 ust. 5 umowy.

Sprawę prowadzi: **Aldona Żołędziowska** e-mail: **zp@krobia.pl**

NIP 696-17-49-038
REGON 411 050 623

www.krobia.pl

tel.: (0-65) 5711 111, 5712 816
fax: (0-65) 5738 780

e-mail: krobia@krobia.pl