

Świnna, 10.02.2017r.

WSZYSCY UCZESTNICY POSTĘPOWANIA PRZETARGOWEGO

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na **„Zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych pn. „Przebudowa drogi powiatowej Nr 1428S ul. Beskidzka w Trzebini w km od 2+865,0 do 3+163,0”**

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (t. jedn. Dz. U. z 2015r. poz. 2164 z późn.zm.), Wójt Gminy Świnna w odpowiedzi na otrzymany fax w dniu 8.02.2017r. dot. zapisów w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, wyjaśnia:

Pytanie:

1. Dot. par. 14 ust. 1 pkt d) 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 umowna 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 „niezależne od poniesienia szkody”.

Ponadto zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 16 stycznia 2013 roku, sygnatura akt II CSK 331/2012 za opóźnienia, które są wynikiem złych warunków atmosferycznych w trakcie realizacji kontraktów na roboty budowlane nie powinna być naliczona 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:

§ 14 ust. 1 pkt d projektu umowy otrzymuje brzmienie:

§14

1.Strony ustalają odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań umownych przez zapłatę kar umownych w następujących przypadkach i wysokościach:

d) za zwłokę w usunięciu wad lub usterek stwierdzonych przy odbiorze, w okresie gwarancji lub rękojmi, za wykonanie przedmiotu umowy w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto określonego w § 12 ust. 1 za każdy dzień zwłoki licząc od dnia następnego po dniu wyznaczonym przez Zamawiającego za termin usunięcia tych wad,

Wyjaśnienia do SIWZ nie mają wpływu na zmianę terminu składania ofert.

Zastępca Wójta


mgr Janina Cul