

Świnna, 10.02.2017r.

WSZYSCY UCZESTNICY POSTĘPOWANIA PRZETARGOWEGO

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na **„Zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych pn. Przebudowa drogi powiatowej nr 1415 S Pewel Mała – Pewel Ślemieńska – Ślemień w km od 4+500 do km 5+500 w miejscowości Pewel Ślemieńska”**

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,

Zastępca Wójta

mgr Danina Cul