

Stoszowice, dn.10.10.2016 r.

Zamawiający
Gmina Stoszowice
Stoszowice 97
57-213 Stoszowice
woj. Dolnośląskie

tel. 74 8164510, faks 74 8181059

**Wykonawcy
uczestniczący
w postępowaniu nr 315305-2016**

Dotyczy postępowania o udzielenia zamówienia publicznego pn. Przebudowa nawierzchni drogi w Lutomerzu działka 385/1 km 0+000-0+365 [INTENSYWNE OPADY DESZCZU LIPIEC 2012 r.].

I. Działając w trybie art. 38 ust.1,2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2015 r. poz. 2164 oraz z 2016 r. poz. 831, 996 i 1020) zwanej dalej PZP, Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniem:

Pytanie nr 1

1. Czy Zamawiający przewiduje zmianę projektu umowy w zakresie § 10 ust.1

Wnosimy o zmianę wysokości kar do 0,1%- który jest powszechnie przyjęty w tego typu zamówieniach i nie narusza zasady miarkowania 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 Sądu Najwyższego z dnia 18 kwietnia 2006 r., sygn. akt V CSK 34/06). Co więcej, Sąd Najwyższy podniósł, że 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 2005, 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 znaczącej 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 zmienia zapisy § 10 ust.1 w zakresie wysokości kar. Zaktualizowany projekt umowy zostaje umieszczony na stronie pod zamówieniem:

<http://stoszowice.probip.pl/zamowienia,powyzej,30,000,euro/2016.html>

Pytanie nr 2

2. Czy Zamawiający przewiduje zmianę projektu umowy w zakresie § 10 ust.1

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 17.06.2003 r. 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 ,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 poniesienia szkody”. Ponadto zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego z dnia 16 stycznia 2013 r., 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.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów projektu umowy w powyższym zakresie. Zmiany terminu realizacji umowy przewiduje § 11, w którym wskazuje się na okoliczności również czynniki zależne od Zamawiającego oraz niekorzystne warunki atmosferyczne.

II. Jednocześnie Zamawiający informuje, że treść SIWZ oraz Ogłoszenia o zamówieniu nr 315305-2016, w tym wyznaczone terminy i miejsca składania ofert pozostają bez zmian

Wójt Gminy
Paweł Gancarz

Sprawę prowadzi: Emilia Pawnuk tel. 74 81-64-523 e-mail budownictwo@stoszowice.pl

Emilia Pawnuk

