

Gostyń, dnia 07.05.2024 r.

Dotyczy sprawy: BZP.272.2.7.2024

**Do
Wszystkich Wykonawców**

WYJAŚNIENIA DO SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym bez możliwości przeprowadzenia negocjacji pn. **„Ulepszenie nawierzchni jezdni w ciągach dróg powiatowych” -część I.**

Działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.), Zamawiający udostępnia treść zapytania Wykonawcy wraz z wyjaśnieniami:

Pytanie nr 1

Dotyczy projektu umowy par. 13 ust 1 ppkt 3)

Wnosimy o zmniejszenie wymiaru kary za niewywiązanie się z obowiązku określonego w par. 13 ust. 1 ppkt. 3) umowy – do wysokości 0,1% wartości umowy. Aktualna wysokość ewentualnej kary umownej (0,5 % wartości umowy), którą Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę jest w ocenie Wykonawcy rażąco wygórowana, dlatego też powinna być zmniejszona.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie kary w par. 13 ust. 1 ppkt. 3)

Pytanie nr 2

Dotyczy projektu umowy par. 13 ust 1 ppkt 5)

Wnosimy o zmniejszenie wymiaru kary za niewywiązanie się z obowiązku określonego w par. 13 ust. 1 ppkt. 4) umowy – do wysokości 0,1% wartości umowy. Aktualna wysokość ewentualnej kary umownej (0,5 % wartości umowy), którą Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę jest w ocenie Wykonawcy rażąco wygórowana, dlatego też powinna być zmniejszona.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie kary w par. 13 ust. 1 ppkt. 5)

Pytanie nr 3

Dotyczy projektu umowy par. 13 ust 3

Wnosimy o zmniejszenie limitu kar umownych w par. 13 ust. 3 na 20% wynagrodzenia umownego brutto. Aktualny limit kar na poziomie 30% wynagrodzenia umownego brutto 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. 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:

Dla części I, II oraz III Zamawiający wprowadza zmniejszenie kary w § 13 ust. 4 wzoru umowy i nadaje nowe brzmienie postanowieniom § 13 ust. 4 wzoru umowy o treści:

„4. Maksymalna wysokość kar umownych nie powinna przekroczyć wartości 25% wynagrodzenia umownego brutto określonego w §4 ust. 1 niniejszej umowy. W przypadku przekroczenia maksymalnej wysokości kar umownych Zamawiający może odstąpić od umowy, w terminie do 2 miesięcy od momentu przekroczenia maksymalnej wysokości kary umownej.

Jednocześnie informujemy, że termin składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian – składanie ofert do dnia **10.05.2024 r. do godz. 9:00**, otwarcie ofert w dniu **10.05.2024 r. o godz. 9:30**.

**Z up. Zarządu Powiatu
(-) Magdalena Szczepaniak
Główny Specjalista**

Załączniki:

1) Modyfikacja załączników nr 7a, 7b, 7c do SWZ – wzór umowy.