

Do wszystkich wykonawców

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym bez przeprowadzania negocjacji pn. **„Budowa drogi łączącej ul. Powstańców Wlkp. z ul. Powstańców Ziemi Boreckiej”**, Zamawiający – Gmina Borek Wielkopolski, ul. Rynek 1, 63-810 Borek Wlkp., działając zgodnie z przepisami art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), w związku z pytaniem, jakie wpłynęło 15.02.2023r. publikuje pytanie wraz z odpowiedzią.

Pytania z dnia 15.02.2023r.:

1. Dot. Projektu umowy § 18 ust 1. 5) oraz 1.10)

Prosimy o zmianę w par. 18 ust. 1.5 oraz 1.10 wysokości kar umownych na:

1.5. > 0,05% wartości umowy

1.10. >0,05% wartości niezapłaconego wynagrodzenia

Aktualny wymiar kar jest zdaniem Wykonawcy niezasadny i wygórowany.

Odp: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisów w projekcie umowy.

2. Dot. projektu umowy § 18 ust. 2

Wnosimy o zmniejszenie maksymalnej wysokości kar umownych naliczonych na podstawie umowy z maksymalnej wartości 30% 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. 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".

Odp: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę zapisów w projekcie umowy.

3. Dot. projektu umowy §4 ust. 1 i 2 oraz SWZ pkt V

Wnosimy o wyjaśnienie który termin realizacji jest poprawny. W umowie w par. 4 jest mowa o 165 dniach od podpisania umowy, natomiast w SWZ pkt V jest mowa o 130 dniach od podpisania umowy.

Odp: Termin realizacji umowy wynosi 165 dni od podpisania umowy, co odzwierciedlają zapisy projektu umowy oraz treść ogłoszenia o zamówieniu. Zamawiający dokonał sprostowania omyłki w treści SWZ i zamieścił aktualny SWZ na stronie prowadzonego postępowania.

Termin składania ofert pozostaje bez zmian i upływa 24.02.2023r. o godzinie 9:00.

Z poważaniem

Burmistrz Borku Wlkp.

/-/ mgr Marek Rożek