

Wałbrzych, dnia 12.01.2018 r.

RZP/65/PN/49/2017/DR/4

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zadanie pn. „**Rozbudowa i przebudowa ul. Kamienieckiej w Wałbrzychu (droga wojewódzka nr 381) na odcinku od KM 5+058,59 do KM 5+964,23 (od granicy miasta do skrzyżowania z ul. Noworudzką i ul. Głuszyczką - łącznie)**”

W odpowiedzi na pytania, które wpłynęły do Zamawiającego w dniu 09.01.2018 r., Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 1 oraz ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2017.1579 ze zm.) wyjaśnia co następuje:

Pytanie 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 z 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, 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 „niezależnie 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.


Odpowiedź

Zgodnie z kodeksem cywilnym obowiązuje swoboda zawierania umów. Zamawiający w § 20 ust. 1 pkt 1 wzoru umowy przewidział możliwość dokonania zmiany terminu realizacji przedmiotu zamówienia spowodowaną okolicznościami niezależnymi od Wykonawcy,

1) a wynikającymi z warunków atmosferycznych, pod warunkiem potwierdzenia tego faktu przez Inspektora nadzoru. Termin realizacji przedmiotu zamówienia w tym przypadku zostanie przesunięty o liczbę dni, w których roboty nie będą mogły być prowadzone.

2) uniemożliwiającymi wykonanie przedmiotu umowy zgodnie z jej postanowieniami, a wynikającymi z czynników zewnętrznych (np. konieczność zmiany dokumentacji projektowej, opóźnienia w dokonaniu określonych czynności lub ich zaniechanie przez inne podmioty procesu budowlanego, opóźnienia w wydawaniu decyzji, zezwoleń, uzgodnień). Termin realizacji przedmiotu zamówienia zostanie przesunięty o liczbę dni, w których występowały okoliczności uniemożliwiające wykonywanie przedmiotu umowy zgodnie z jej postanowieniami,

Zapisy wzoru umowy pozostają bez zmian.

Z-ca DYREKTORA

Bogusław Rogiński