

BTC/0166/018/2025

Piaski, dnia 07.02.2025 r.

Dotyczy: wyjaśnienia treści SWZ w postępowaniu nr BTC/LZ/0166/2025 pn.: "Sukcesywne dostawy opon do siedziby Zamawiającego"

Pytanie: zgodnie z zapisem SWZ zwracam się do Zamawiającego z pytaniem poniżej.

„W §13 ODSZKODOWANIA I KARY UMOWNE projektu umowy Zamawiający pisze:

13.1.2 z tytułu niedotrzymania terminu realizacji Dostaw z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego, Zamawiający ma prawo obciążyć Wykonawcę karami umownymi, w wysokości po 10% wartości netto niezrealizowanej części Zamówienia za pierwszy i kolejne trzy rozpoczęte dni, a począwszy od piątego dnia opóźnienia w wysokości po 15% wartości netto niezrealizowanej części Zamówienia, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia, 15

13.1.3 z tytułu opóźnienia Wykonawcy w usunięciu Wad stwierdzonych przy odbiorze lub usunięcia Wad w Okresie Gwarancji i Rękojmi, w wysokości 0,5% Wynagrodzenia, o którym mowa w §4 ust. 4.1. za każdy dzień opóźnienia w usunięciu wad.”

W związku z faktem iż wartość kar uwzględniając standardowe zapisy umów, powszechnie stosowanych w obrocie gospodarczym (kara umowna za odstąpienie, wynosząca około 10% wartości kontraktu brutto, oraz kary umowne za opóźnienie w realizacji umowy, wynoszące od 0,05% do 0,5% wartości kontraktu brutto za każdy dzień opóźnienia), w praktyce okazuje się, że wysokość kar umownych z tytułu opóźnienia w realizacji umowy, jakich żądać może zamawiający, pomimo tego, że nie jest wprost ograniczona w treści umowy, to jednak podlega ona ograniczeniu.

Wykonawca proponuje wprowadzenie zmian w ww. par. na poniższe:

13.1.2 z tytułu niedotrzymania terminu realizacji Dostaw z przyczyn nieleżących po stronie Zamawiającego, Zamawiający ma prawo obciążyć Wykonawcę karami umownymi, w wysokości po 0,5% wartości netto niezrealizowanej części Zamówienia za pierwszy i kolejne trzy rozpoczęte dni, a począwszy od piątego dnia opóźnienia w wysokości po 0,5% wartości netto niezrealizowanej części Zamówienia, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia,

13.1.3 z tytułu opóźnienia Wykonawcy w usunięciu Wad stwierdzonych przy odbiorze lub usunięcia Wad w Okresie Gwarancji i Rękojmi, w wysokości 0,5% Wynagrodzenia, o którym mowa w §4 ust. 4.1. za każdy dzień opóźnienia w usunięciu wad.”

Wydaje się, że interes zamawiającego nie jest tu jednak w żaden sposób zagrożony. Przede wszystkim, kara umowna z tytułu opóźnienia w realizacji umowy w wysokości nawet niecałych 20% wartości umowy jest karą znaczną, zapewniającą zamawiającemu możliwość naprawienia poniesionej przez niego szkody. Ponadto, kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela (a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody).

Wprawdzie, jak wskazał Sąd Najwyższy w uchwale 7 sędziów z 6 listopada 2003 roku, **sygn. akt: III CZP 61/03 (OSNC z 2004 r. Nr 5, poz. 69)**, obowiązek zapłaty kary umownej ciąży na dłużniku również wówczas, gdy wierzyciel nie poniósł szkody, tym niemniej brak szkody po stronie wierzyciela traktowany jest w orzecznictwie jako element świadczący o rażącym wygórowaniu kary umownej, a zatem: przesłanka miarkowania tej kary (tak, przykładowo: wyrok Sądu Apelacyjnego w Łodzi z 18 lipca 2013 roku, **sygn. akt: I ACa 248/13**, niepubl.). Trzeba tu odnieść się do podstawowych funkcji kary umownej jako surrogatu odszkodowania, mającego jedynie ułatwić wierzycielowi kompensację poniesionej przez niego szkody.

Celem miarkowania wielkości kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela.

W związku z powyższym zwracam się do Zamawiającego o wprowadzenie wnioskowych zmian do udostępnionego projektu umowy.

Wyjaśnienia Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że każda Spółka/firma ma prawo ustalać we własnych umowach takie kary, jakie uważa za stosowne. Nie mają zastosowania żadne istniejące stawki kar umownych, które są powszechnie stosowane w obrocie.

Możliwości Wykonawcy w zakresie występowania o miarkowanie kar zostały zapisane w ust. 13.8 i 13.9 IPU.

Zamawiający podtrzymuje zapisy Załącznika nr 3 do SWZ – Istotne Postanowienia Umowy.