

Pytanie Wykonawcy:

Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę następujących warunków umowy w § 6:

1. Strony postanawiają, że kary umowne będą naliczane w następujących przypadkach i odpowiednio w wysokościach:
 - 1) za każdy dzień opóźnienia w realizacji przedmiotu umowy w terminie ustalonym w § 4, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 2% wartości wynagrodzenia brutto, określonego w § 2 ust. 1;
 - 2) w przypadku przekroczenia ustalonego w §4 terminu powyżej 10 dni, Zamawiający może odstąpić od umowy i obciążyć Wykonawcę karą 15% wynagrodzenia brutto przedmiotowej umowy.
2. Jeżeli na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy powstanie szkoda, Zamawiającemu przysługuje prawo do dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych.
3. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za zniszczenie mienia i inne szkody powstałe w stosunku do osób trzecich.
4. Wykonawca wyraża zgodę na potrącanie kar umownych z należnego mi wynagrodzenia.
5. Suma kar umownych nie może przekroczyć 100% wartości umownego wynagrodzenia (brutto) określonego w § 7 umowy.

Prosimy o obniżenie kar tym samym zmianę zapisu umowy na:

- 1) za każdy dzień opóźnienia w realizacji przedmiotu umowy w terminie ustalonym w § 4, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę w wysokości 0,2 % wartości wynagrodzenia brutto od niezrealizowanej części zamówienia określonego w § 2 ust. 1;
- 2) w przypadku przekroczenia ustalonego w §4 terminu powyżej 10 dni, Zamawiający może odstąpić od umowy i obciążyć Wykonawcę karą 10% wynagrodzenia brutto przedmiotowej umowy
2. Jeżeli na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania przedmiotu umowy powstanie szkoda, Zamawiającemu przysługuje prawo do dochodzenia odszkodowania na zasadach ogólnych.
3. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za zniszczenie mienia i inne szkody powstałe w stosunku do osób trzecich.
4. Wykonawca wyraża zgodę na potrącanie kar umownych z należnego mi wynagrodzenia.
5. Suma kar umownych nie może przekroczyć 20% wartości umownego wynagrodzenia (brutto) określonego w § 7 umowy.

Prośbę swą motywujemy tym, iż kary umowne są rażąco wysokie w porównaniu do:

- Wartości zamówienia
- Spowodowanych ewentualnych strat u Zamawiającego
- Innych umów zawieranych w ramach stosunków handlowych, w tym zamówień publicznych

Zmniejszenia kar spowoduje wyrównanie pozycji Zamawiającego i Wykonawcy, co jest wymagane przez ustawę Prawo Zamówień Publicznych. Zamawiający określił wysokość kary niezgodnie z rekomendacjami Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w sprawie dobrych praktyk kontraktowych. Zgodnie z rekomendacją kary wyrażone w procentach powinny być w przedziale : 0,1%-0,5% za każdy dzień zwłoki, natomiast kary za odstąpienie od umowy nie wyższe niż 10%.

Dodatkowo zgodnie z rekomendacją, naliczanie kar umownych winno nastąpić od części zamówienia, którego w rzeczywistości dotyczy naruszenie umowy, za które zastrzeżona jest kara lub od niezrealizowanej części umowy, a nie od całości wartości zamówienia.

Ponadto Rekomendacja Prokuratorii Generalnej (w imieniu Skarbu Państwa) odnośnie art. 436 pkt. ustawy PZP dot. łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, stanowi, iż nie powinna być większa niż 20% (Postanowienie KIO sygnatura akt. 1114/21 z 28.04.2021 r.) Maksymalna wysokość kar umownych nie powinna prowadzić do nadużyć i tym samym do zarobkowania Zamawiającego na realizacji danego postępowania.

W związku z powyższym Spółka wnosi o zmianę zapisów umowy dot. kar jak na wstępie.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów umowy dotyczących kar umownych.