



**PREZYDENT MIASTA
GORZÓWA WIELKOPOLSKIEGO**

Urząd Miasta
ul. Sikorskiego 3-4
66-400 Gorzów Wlkp.

T: +48 95 7355 500
F: +48 95 7355 670
E: kancelaria@um.gorzow.pl
www.gorzow.pl

Gorzów Wlkp. 03.03.2016r.

WAD-VI.271.8.2016.AJD

Wszyscy Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

Dotyczy: postępowania w trybie przetargu nieograniczonego pn.: Utrzymanie czystości oraz utrzymanie i konserwacja zieleni miejskiej w obszarze centrum Miasta Gorzowa Wlkp.- WAD-IV.271.8.2016.AJD

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy oraz art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 t.j.) w związku z otrzymaną prośbą o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, Zamawiający przekazuje Wykonawcom treść pytań wraz z odpowiedziami do SIWZ:

Pytanie nr 1:

W związku z zainteresowaniem udziałem w przetargu na usługi utrzymania czystości i utrzymania i konserwacji zieleni miejskiej w obszarze centrum Miasta Gorzowa Wielkopolskiego, działając zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zwracamy się z prośbą o zmianę o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach. Stosowanie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych jest naruszeniem zasad zachowania uczciwej konkurencji zgodnie z art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. (tekst jednolity Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 z późn. zm.). Działanie Zamawiającego zmierzające do naruszenia zasad równego traktowania wykonawców może być podstawą do wnioskowania o unieważnienie postępowania z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 7. Wyrok Zespołu Arbitrów z dnia 23 sierpnia 2007 r. (sygnatura: UZP/ZO/0-1030/07) potwierdza powyższe. Kara umowna ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie prewencyjny. Ustanowienie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych jest rażącym naruszeniem prawa w zakresie równości stron umowy i prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego, a w konsekwencji skutkować powinno bezwzględnie nieważnością czynności prawnej na podstawie art. 353 k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c.

Odpowiedź.

Odpowiadając na pytanie Zamawiający podtrzymuje zapisy w projekcie odnoszące się do wysokości kar umownych. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SIWZ w przedmiotowym zakresie.

Zamawiający informuje, że wysokość kar umownych przewidziana w umowie jest adekwatna do przewidzianego zakresu usługi oraz szacowanej przez Zamawiającego wartości zamówienia. Jednocześnie Zamawiający nie widzi podstaw do stwierdzenia, że zastosowane w umowie wysokości kar umownych stanowią działanie zmierzające do naruszenia zasad zachowania uczciwej konkurencji oraz naruszenia zasad równego traktowania Wykonawców. Zgodnie z opinią Krajowej Izby Odwoławczej (dalej KIO) wyrażoną w między innymi w wyroku z dnia 29 stycznia 2013 r., KIO 113/13; KIO 117/13, gdzie przywołując wyrok z dnia 22 marca 2011 r., KIO zwróciła uwagę, że „Zamawiającemu przyznane zostało uprawnienie do ukształtowania postanowień umownych. Zamawiający może, o ile nie wykracza poza

unormowanie art. 353¹ k.c., dowolnie sformułować postanowienia w zakresie kar umownych, zależnie od sytuacji faktycznej i swoich potrzeb.”. Kary umowne dla zamawiającego nie pełnią roli ściśle odszkodowawczej. Co do zasady ich znacznie ważniejszą, dla zamawiającego, rolą jest ich funkcja stymulacyjna, dyscyplinująca wykonawcę do prawidłowego wykonania zamówienia (vide: wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 17 lipca 2009 r., sygn. akt: KIO/UZP 843/09). Nadto Izba zwraca uwagę, że ustanowienie przez zamawiającego możliwości naliczania wysokich kar umownych nie ogranicza prawa wykonawcy do zwrócenia się do sądu powszechnego o dokonanie oceny czy naliczona kara umowna będzie rażąco wygórowana.”

Z poważaniem

PREZYDENT MIASTA
08.03.2016r.
Jacek Wójcicki

ZASTĘPCA DYREKTORA
WYDZIAŁU ADMINISTRACYJNEGO

David Gierkowski
David Gierkowski

(2)

SEKRETARZ MIASTA

Agnieszka Stasińska
Agnieszka Stasińska

(1)