



Kary Umowne

- forma dyscyplinowania wykonawców ?

1. Kary umowne - różne koncepcje



FIDIC (common law):

„damages for breach by either party may be liquidated in the agreement but only at an amount that is reasonable in the light of the anticipated or actual loss caused by the breach and the difficulties of proof of loss. A term fixing unreasonably large liquidated damages is unenforceable on ground of public policy as a penalty.”

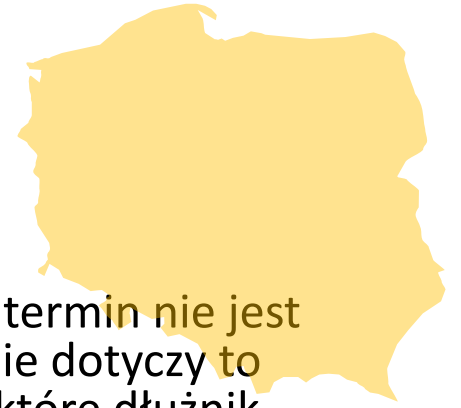
United States v. Bethlehem Steel Co., 205 U.S. 105 (1907); Stock Shop, Inc. v. Bozell & Jacobs, Inc., 126 Misc. 2d 95, 481 N.Y.S.2d 269 (N.Y. Sup. Ct. 1984).

kl. 8.7 to ‚delay damages’ - kary nie podlegałyby egzekucji gdyby zmierzały do ukarania wykonawcy a nie do zwrócenia szkody



Polska:

- kara jest zryczałtowanym odszkodowaniem
- ale szkody być nie musi
- w praktyce kara może być abstrakcyjnie wysoka



- Art. 476. Dłużnik dopuszcza się zwłoki, gdy nie spełnia świadczenia w terminie, a jeżeli termin **nie jest** oznaczony, gdy nie spełnia świadczenia niezwłocznie po wezwaniu przez wierzyciela. Nie dotyczy to wypadku, gdy opóźnienie w spełnieniu świadczenia jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. **CIĘŻAR DOWODU JEST PO STRONIE WYKONAWCY**
- Art. 483. § 1. Można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna).
 - § 2. Dłużnik nie może bez zgody wierzyciela zwolnić się z zobowiązania przez zapłatę kary umownej.
- Art. 484. § 1. W razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. **PRZYJĘŁO SIĘ W DOKTRYNIE, ŻE SZKODA MOŻE WYNOŚĆ ZERO** Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły.
- § 2. Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; **PRZYJĘŁO SIĘ, ŻE ŻĄDANIE TO KIEROWANE JEST DO SĄDU. A 10.2 WK FIDIC?** to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana.

Naruszenie dyscypliny finansów publicznych?



- art. 5 ust. 1 ustawy z 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych:

Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest:

- 1) nieustalenie należności Skarbu Państwa, jednostki samorządu terytorialnego lub innej jednostki sektora finansów publicznych albo ustalenie takiej należności w wysokości niższej niż wynikająca z prawidłowego obliczenia;
- 2) niepobranie lub niedochodzenie należności Skarbu Państwa, jednostki samorządu terytorialnego lub innej jednostki sektora finansów publicznych albo pobranie lub dochodzenie tej należności w wysokości niższej niż wynikająca z prawidłowego obliczenia;
- 3) niezgodne z przepisami umorzenie należności Skarbu Państwa, jednostki samorządu terytorialnego lub innej jednostki sektora finansów publicznych, odroczenie jej spłaty lub rozłożenie spłaty na raty albo dopuszczenie do przedawnienia tej należności; (...)

Problem rażąco wygórowanej kary



- wysokość poniesionej szkody,
 - wina dłużnika,
 - wartość zobowiązania,
 - przyczynienie się wierzyciela
- Sąd może badać to elastycznie

2. Kary umowne - orzecznictwo

XXV C 643/13
podsumowuje większość
debaty nad pojęciem kary
umownej w Polsce:



- Odpowiedzialność z tytułu kary umownej nie jest uwarunkowana poniesieniem szkody
- Jest uwarunkowana pozostałymi przesłankami odpowiedzialności kontraktowej
- Zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się z zakresem ogólnej odpowiedzialności kontraktowej
- Wykonawca może przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie umowy z przyczyn od niego niezależnych
- Rozszerzenie odpowiedzialności nie może być sprzeczne z ustawą, naturą stosunku ani zasadami współżycia społ.
- Wykonawca nie może być zobowiązany do zapłaty kary gdy niewykonanie zobowiązania wynika z okoliczności, za które odpowiada Zamawiający

Kary umowne – orzecznictwo cd.

XXV C 643/13
podsumowuje większość
debaty nad pojęciem kary
umownej w Polsce:



- Obowiązek uwzględnienia uwag zgodnie z SK 8.7 nie niesie ze sobą „bezwzględnej konieczności ich zamieszczenia w aktualizacji”
- Uwzględnienie uwag nie musi oznaczać ich naniesienia
- Nie można oczekiwać od Wykonawcy działania sprzecznego z założeniami umowy
- „[...] jeśli zastrzeżenie kary umownej znalazło się w we wzorcu umów przyjętym przez strony, wówczas wykładnia postanowień dotyczących umowy powinna odbywać się z zachowaniem praw kontrahenta [...] strony, która wzorzec ten załączyła jako warunki umowy”.

Kary umowne – orzecznictwo cd.

XXV C 643/13

podsumowuje większość debaty nad pojęciem kary umownej w Polsce:



- SK 2.5: Zamawiający będzie uprawniony do skompensowania lub dokonania potrącenia jakiegokolwiek kwoty [...] jedynie zgodnie z niniejszą Subklauzulą
- „[...] samo potrącenie również dokonane zostało w sposób wadliwy z uwagi na fakt, że pozwany potrącił karę przed dokonaniem przez inżyniera ostatecznego »Określenia«”

3. Przykłady kar umownych.



Rumunia autostrady, 2012

0,1% za dzień zwłoki (kl. 8.7) i max 15% Zaakceptowanej Kwoty Kontraktowej



Serbia (EIB, kontrakt infrastrukturalny)

0,1% za dzień zwłoki, nie więcej niż 10% Zaakceptowanej Kwoty Kontraktowej



Chorwacja (kolektor ściekowy)

0,1 za dzień zwłoki, maksymalnie 10% Ceny Ofertowej



Bośnia (kolej, kontrakt finansowany przez OPEC Fund for International Development)

0,1 % za dzień zwłoki. Maximum 10 % końcowej Ceny Kontraktowej

Dodakowo: koszt w wyniku zamknięcia linii z powodu złej jakości wykonania lub napraw z tego powodu w wysokości 0,1% Ceny Kontraktowej naliczanej odpowiednio godzinowo



Białoruś (Nordic Investment Bank; oczyszczalnia ścieków Brześć)

0,3 % of Zaakceptowanej Ceny Kontraktowej całego kontraktu za dzień zwłoki. Maximum 10% końcowej Ceny Kontraktowej

Przykłady kar umownych, cd.



Słowacja, Autostrady, 2015

0,2 % Zaakceptowanej Ceny kontraktowej bez VAT za daną Część (Odcinek) , maksymalnie 50% końcowej Ceny Kontraktowej

Za opóźnienie programu fakturowania wg harmonogramu:

- a) niższe o więcej niż 10% przeroby w porównaniu do planu w 2 po sobie następujących miesiącach Zamawiający ma prawo naliczyć karę 20 000 Euro
 - b) ... 3 po sobie następujących miesiącach 30 000 Euro
 - c) ... 4 po sobie następujących miesiącach 40 000 Euro
-

Przykłady kar umownych, cd

GDDKiA

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu Kary umowne:

A



za przekroczenie Czasu na Ukończenie Robót lub Odcinka, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości:

- (i) 0,01% Zaakceptowanej Kwoty Kontraktowej za każdy dzień zwłoki w pierwszych dwóch tygodniach,
- (ii) 0,03% Zaakceptowanej Kwoty Kontraktowej za każdy dzień zwłoki w trzecim i czwartym tygodniu,
- (iii) 0,05% Zaakceptowanej Kwoty Kontraktowej za każdy dzień zwłoki w każdym kolejnym tygodniu, począwszy od piątego tygodnia;

B



z tytułu odstąpienia od Umowy z przyczyn określonych w Subklauzuli 15.2 [Odstąpienie przez Zamawiającego] lub innych, leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości 15 % Zaakceptowanej Kwoty Kontraktowej, a w przypadku odstąpienia od części Robót – w wysokości 15% wartości tych Robót;

Przykłady kar umownych, GDDKiA cd

C



za niewykonanie każdej z Wymaganych Minimalnych Ilości Wykonania (Kamieni Milowych) z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w terminie ustalonym w dokumencie Dane Kontraktowe lub w terminie zmienionym zgodnie z Warunkami Kontraktu, w wysokości 0,02% Zaakceptowanej Kwoty Kontraktowej, za każdy dzień zwłoki, z uwzględnieniem postanowień Subklauzuli 8.14 [Niedotrzymanie Wymaganej Minimalnej Ilości Wykonania]. Kary umowne za niespełnienie każdego z warunków dotyczących Wymaganej Minimalnej Ilości Wykonania naliczane będą oddzielnie;

D



za niedotrzymanie któregokolwiek z terminów usunięcia Wad, usterek lub wykonania zaległych prac określonych w Świadectwie Przejęcia lub w protokole z przeglądu realizacji robót zaległych, lub ujawnionych w Okresie Przeglądów i Rozliczenia Kontraktu, w terminach określonych przez Inżyniera lub Zamawiającego w wysokości 10 000 PLN (słownie: dziesięć tysięcy złotych) za każdy dzień zwłoki;

E



za niewniesienie Zabezpieczenia Wykonania w pełnej wysokości lub w terminie, lub na zasadach określonych w Subklauzuli 4.2 [Zabezpieczenie Wykonania] i dokumencie Dane Kontraktowe (jeżeli Wykonawca przed zawarciem Umowy wniósł Zabezpieczenie Wykonania zgodnie z art. 150 ust. 3 – 6 ustawy Prawo zamówień publicznych) w wysokości 0,03% Zaakceptowanej Kwoty Kontraktowej za każdy rozpoczęty miesiąc stwierdzonych powyższych nieprawidłowości;

Przykłady kar umownych, GDDKiA, cd.

F



za nieprzedłożenie do zaakceptowania Zamawiającemu projektu Umowy o podwykonawstwo (w tym również Umowy o podwykonawstwo z PUZ lub Podwykonawcami PUZ), której przedmiotem są roboty budowlane lub projektu jej zmiany, zgodnie z Subklauzulą 4.4 [Podwykonawcy] w wysokości 25 000 PLN (słownie: dwadzieścia pięć tysięcy złotych) za każdy taki przypadek;

G



za nieprzedłożenie w terminie poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii zawartej Umowy o podwykonawstwo (w tym również Umowy o podwykonawstwo z PUZ lub Podwykonawcami PUZ) lub jej zmiany, zgodnie z Subklauzulą 4.4 [Podwykonawcy] w wysokości 10 000 PLN (słownie: dziesięć tysięcy złotych) za każdy dzień zwłoki;

H



za brak zmiany jakiegokolwiek Umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty wynagrodzenia Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy, zgodnie z punktem II.10 Subklauzuli 4.4 [Podwykonawcy] w wysokości 10 000 PLN (słownie: dziesięć tysięcy złotych) za każdy dzień zwłoki;

Przykłady kar umownych, GDDKiA, cd.

I



za wykonywanie za pomocą Podwykonawców innych Robót niż wskazane w Umowie o podwykonawstwo (w tym Umowie o podwykonawstwo z PUZ lub z Podwykonawcami PUZ), bez zgody Zamawiającego – w wysokości 25 000 PLN (słownie: dwadzieścia pięć tysięcy złotych), za każdy taki przypadek;

J



za brak zapłaty lub za nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego Podwykonawcy lub dalszemu Podwykonawcy, zgodnie z Subklauzulą 4.4 [Podwykonawcy] w wysokości 25 000 PLN (słownie: dwadzieścia pięć tysięcy złotych), za każdy taki przypadek;

K



w przypadku ukarania Wykonawcy lub jego Podwykonawcy przez Państwową Inspekcję Pracy, za niezatrudnienie na podstawie umowy o pracę osób, zgodnie z Subklauzulą 4.29 [Zatrudnienie na podstawie umowy o pracę], w wysokości 10 000 PLN (słownie: dziesięć tysięcy złotych), za każdą taką niezatrudnioną osobę.

Przykłady kar umownych, PKP PLK.

PKP PLK

Zamawiający naliczy Wykonawcy Kary umowne:

A



za przekroczenie terminu przedłożenia: Programu lub jego aktualizacji (Subklauzula 8.3 [Program] i Subklauzula 8.6 [Szybkość postępu prac i Robót]), raportu (Subklauzula 4.21 [Raporty o postępie prac i Robót]), z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 5 000 PLN (słownie: pięć tysięcy złotych), za każdy dzień zwłoki;

B



za przystąpienie do Robót bez zatwierdzonego Projektu Tymczasowej Organizacji Ruchu lub wykonywanie Robót niezgodnie z zatwierdzonym Projektem Tymczasowej Organizacji Ruchu - w wysokości 10 000 PLN (słownie: dziesięć tysięcy złotych), za każdy dzień stwierdzonych powyższych nieprawidłowości

Przykłady kar umownych, PKP PLK, cd.

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:

a) za niewykonanie w terminie:

- Etapu I** określonego w SubKLAUZULI 8.13 Warunków Szczególnych – w wysokości 10 000,00 (dziesięć tysięcy) zł za każdy dzień zwłoki;
- Etapu II** określonego w SubKLAUZULI 8.13 Warunków Szczególnych – w wysokości 10 000,00 (dziesięć tysięcy) zł za każdy dzień zwłoki;
- Etapu III** określonego w SubKLAUZULI 8.13 Warunków Szczególnych – w wysokości 10 000,00 (dziesięć tysięcy) zł za każdy dzień zwłoki;
- Etapu IV** określonego w SubKLAUZULI 8.13 Warunków Szczególnych – w wysokości 0,02% wartości Robót objętych tym Etapem, ustalonej zgodnie z SubKLAUZULĄ 14.4 Warunków Szczególnych, za każdy dzień zwłoki;
- Etapu V** określonego w SubKLAUZULI 8.13 Warunków Szczególnych – w wysokości 0,02% wartości Robót objętych tym Etapem, ustalonej zgodnie z SubKLAUZULĄ 14.4 Warunków Szczególnych, za każdy dzień zwłoki;

Przykłady kar umownych, PKP PLK, cd.

- Etapu VI** określonego w SubKLAUZULI 8.13 Warunków Szczególnych – w wysokości 0,02% wartości Robót objętych tym Etapem, ustalonej zgodnie z SubKLAUZULĄ 14.4 Warunków Szczególnych, za każdy dzień zwłoki;
- Etapu VII** określonego w SubKLAUZULI 8.13 Warunków Szczególnych – w wysokości 0,02% wartości Robót objętych tym Etapem, ustalonej zgodnie z SubKLAUZULĄ 14.4 Warunków Szczególnych, za każdy dzień zwłoki;
- Etapu VIII** określonego w SubKLAUZULI 8.13 Warunków Szczególnych – w wysokości 600 000,00 (sześćset tysięcy) zł za każdy dzień zwłoki;
- Etapu IX** określonego w SubKLAUZULI 8.13 Warunków Szczególnych – w wysokości 0,02% wartości Robót objętych tym Etapem, ustalonej zgodnie z SubKLAUZULĄ 14.4 Warunków Szczególnych, za każdy dzień zwłoki;

Zamawiający powstrzyma się z egzekwowaniem tak naliczonej kary umownej za zwłokę w wykonaniu Etapu, jeżeli Wykonawca przedstawi Zamawiającemu gwarancję bankową zapłaty tak ustalonej kary umownej.

Przykłady kar umownych, PKP PLK, cd.

Jeżeli Wykonawca wykona przedmiot Umowy w Czasie na Ukończenie, wówczas ustalona na podstawie pkt a) powyżej kara umowna będzie uchylona, z zastrzeżeniem postanowień zdania poprzedzającego oraz postanowień poniższych. W przeciwnym razie, Zamawiający uprawniony będzie do wyegzekwowania należności wynikających z kary umownej. Powyżej określona regulacja dotycząca możliwości wstrzymania egzekwowania kary umownej, w sytuacji przedstawienia przez Wykonawcę gwarancji bankowej jej zapłaty nie dotyczy jednak sytuacji, w której Zamawiający, wskutek zwłoki Wykonawcy w realizacji danego Etapu poniósł szkodę, bądź sytuacji, w której Zamawiający w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia wskazał Etap, za który naliczenie będzie obligatoryjne i potrącenie tak naliczonej kary umownej w przypadku zwłoki w jego realizacji nastąpi z płatności brutto należnych Wykonawcy lub będzie egzekwowane z Zabezpieczenia wykonania;

B



za nieprzedstawienie i/lub rozpoczęcie Robót bez Programu Zapewnienia Jakości w terminie i zakresie, o którym mowa w SubKLAUZULI 4.9 Warunków Szczególnych – w wysokości 5.000,00 PLN za każdy dzień zwłoki;

C



za nieprzekazanie Raportu o Postępie Prac w terminach i zakresie określonym w SubKLAUZULI 4.21 Warunków Szczególnych – w wysokości 2.000,00 PLN za każdy dzień zwłoki;

D



za przystąpienie do Robót bez Regulaminu tymczasowego prowadzenia ruchu w czasie wykonywania robót lub wykonywania Robót niezgodnie z zatwierdzonym Regulaminem tymczasowego prowadzenia ruchu w czasie wykonywania Robót– w wysokości 5.000,00 PLN za każdy dzień stwierdzonych nieprawidłowości;

Przykłady kar umownych, PKP PLK, cd.

E



za niezabezpieczenie miejsca Robót zgodnie z projektem zabezpieczenia miejsca robót dla prędkości $V \geq 100$ km/h opracowanym zgodnie z „Wytycznymi zabezpieczenia miejsca Robót wykonywanych na torze zamkniętym podczas prowadzenia ruchu pojazdów kolejowych po torze czynnym z prędkością $V \geq 100$ km/h Id-18” lub z Warunkami technicznymi utrzymania nawierzchni na liniach kolejowych Id 1 ujętymi w "Regulaminie tymczasowego prowadzenia ruchu w czasie wykonywania Robót" – w wysokości 10.000,00 PLN za każdy dzień stwierdzonych nieprawidłowości;

F



za nieprzedłożenie lub przekroczenie terminu przedłożenia lub nieuwzględnienie uwag Inżyniera do Harmonogramu Rzeczowo - Finansowego albo brak jego aktualizacji w terminie ustalonym w SubKLAUZULI 8.3 Warunków Szczególnych – w wysokości 5000,00 PLN za każdy dzień zwłoki;

G



za niedotrzymanie terminu usunięcia wad określonego w Świadectwie Przejęcia – w wysokości 1 % wartości brutto poszczególnych Robót, których wada dotyczy, za każdy dzień zwłoki;

Przykłady kar umownych, PKP PLK, cd.

H



za niedotrzymanie terminu usunięcia wady lub usterki uniemożliwiającej lub ograniczającej eksploatację linii kolejowej w okresie zgłaszania wad lub usterek, w terminie wskazanym przez Zamawiającego – w wysokości 1.000,00 PLN za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki;

I



za zwłokę w przekazaniu dokumentu polisy ubezpieczeniowej lub dowodu opłacenia składki – w wysokości 40.000,00 PLN za każdy dzień zwłoki w przekazaniu polisy lub dowodu opłacenia składki;

J



w przypadku konieczności stosowania sygnałów zastępczych (Sz) wynikających z wydłużonego czasu trwania Robót z winy Wykonawcy lub nieusunięcia w ciągu 24 godzin usterek z winy Wykonawcy w czynnych urządzeniach służących do prowadzenia ruchu kolejowego – w wysokości 10.000,00 PLN za każdą dobę stosowania sygnałów zastępczych;

Przykłady kar umownych, PKP PLK, cd.

K



za powierzenie wykonania części przedmiotu Umowy Podwykonawcom (dalszym Podwykonawcom) bez zgody Zamawiającego, bądź też za nieprzedłożenie do zaakceptowania przez Zamawiającego projektu Umowy o podwykonawstwo (lub projektu jej zmiany) zgodnie z SubKLAUZULĄ 4.4 Warunków Szczególnych – w wysokości 20.000,00 PLN za każdy taki przypadek;

L



za nieprzedstawienie Zamawiającemu w terminie wskazanym poświadczonej za zgodność z oryginałem kopii Umowy z Podwykonawcą lub jej zmiany bądź też za przedstawienie Umowy z Podwykonawcą niezgodnej z postanowieniami określonymi w SubKLAUZULI 4.4 Warunków Szczególnych – w wysokości 10 000,00 PLN za każdy dzień zwłoki;

Ł



za brak zmiany Umowy o podwykonawstwo w zakresie terminu zapłaty – w wysokości 10.000,00 PLN za każdy taki przypadek;

Przykłady kar umownych, PKP PLK, cd.

M



za brak zapłaty lub za nieterminową zapłatę wynagrodzenia należnego Podwykonawcy (dalszemu Podwykonawcy), dostawcy lub usługodawcy zgodnie z SubKLAUZULĄ 4.4 Warunków Szczególnych – w wysokości 25.000,00 PLN za każdy taki przypadek;

N



w razie stwierdzenia przez Zamawiającego wykonywania prac w sposób zagrażający zdrowiu lub życiu ludzkiemu, a także rażącego naruszenia przez Wykonawcę lub osoby pracujące w jego imieniu przepisów dotyczących bezpieczeństwa i higieny pracy, ochrony ppoż. zawartych w obowiązujących przepisach, a także niewywiązywania się z postanowień Umowy w tym zakresie – w wysokości ustalonej na podstawie „Taryfikatora” stanowiącego Załącznik nr 5 do Instrukcji Ibh-105 „Zasady bezpieczeństwa pracy podczas wykonywania prac inwestycyjnych, rewitalizacyjnych, utrzymaniowych i remontowych wykonywanych przez pracowników obcych firm na terenie PKP Polskie Linie Kolejowe S.A. oraz wytyczne sposobu dostarczania informacji i poinformowania pracownika innego pracodawcy o zagrożeniach dla bezpieczeństwa i zdrowia podczas wykonywania prac na terenie PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.”;

Przykłady kar umownych, PKP PLK, cd.

0



za niedotrzymanie terminu zakupu i dostawy, którejkolwiek z pozycji Urządzeń i Materiałów, których obowiązek zakupu i dostarczenia wynika z SubKLAUZULI 14.5 i które zostały wskazane w Załączniku 12 do PFU:

- 1.000,00 PLN za każdy dzień zwłoki w przypadku zakupu i dostarczenia co najmniej 90% i mniej niż 100% liczby/ilości Urządzeń i Materiałów wyszczególnionych w danej pozycji Załącznika nr 12 do PFU;
- 30.000,00 PLN za każdy dzień zwłoki w przypadku zakupu i dostarczenia co najmniej 40% i mniej niż 90% liczby/ilości Urządzeń i Materiałów wyszczególnionych w danej pozycji Załącznika nr 12 do PFU;
- 80.000,00 PLN za każdy dzień zwłoki w przypadku zakupu i dostarczenia mniej niż 40% liczby/ilości Urządzeń i Materiałów wyszczególnionych w danej pozycji Załącznika 12 do PFU.

Data zakupu i dostarczenia ilości/liczby Urządzeń i Materiałów, wskazanych w Załączniku 12 do PFU, wskazana zostanie w protokole, o którym mowa w SubKLAUZULI 14.5

Przykłady kar umownych, PKP PLK, cd.

Zamawiający ma prawo dochodzić każdej z kar umownych wymienionych w pkt a) – p) odrębnie i niezależnie od pozostałych.

Kary umowne z tytułu tych samych zdarzeń nie podlegają kumulacji.

Łączna suma naliczonych kar w niniejszej SubKLAUZULI nie przekroczy 30% Zaakceptowanej Kwoty Kontraktowej.

Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie przez Zamawiającego kar umownych, odszkodowań i kosztów związanych z nienależytą realizacją rozkładu jazdy z przysługującego Wykonawcy wynagrodzenia bądź na skorzystanie przez Zamawiającego z Zabezpieczenia Wykonania do kwoty naliczonych kar umownych, odszkodowań i kosztów związanych z nienależytą realizacją rozkładu jazdy.

Zapłata kary umownej nie pozbawia Zamawiającego prawa dochodzenia na zasadach ogólnych odszkodowania przekraczającego wysokość zastrzeżonej kary umownej, w tym wynikającego z utraty dofinansowania w ramach środków pochodzących z Unii Europejskiej w przypadku, gdy utrata tego dofinansowania nastąpiła z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

and the winner is...

Słowacja, Kolej, 2016

Kara za zwłokę 0,05 % z zaakceptowanej kwoty kontraktowej bez VAT za dzień zwłoki, maksymalnie 50% ceny kontraktowej

Ale dodatkowo 7 stron szczegółowych innych kar:

- Za nieobniżenie bezrobocia w regionie 500 euro za dzień
- Za niespełnienie zasady solidarnej odpowiedzialności członków konsorcjum (1.14) wobec Zamawiającego 10000 euro za przypadek
- Za niezgłoszenie lub doprowadzenie do konfliktu interesów 10000 euro za przypadek
- Za niezapewnienie prawa przejazdu (4.13) 500 euro za przypadek
- Za przekroczenie czasu zamknięć torowych o więcej niż 30 min – 750 euro za każde 30 min

Oraz...

4. Dyscyplinowanie wykonawcy

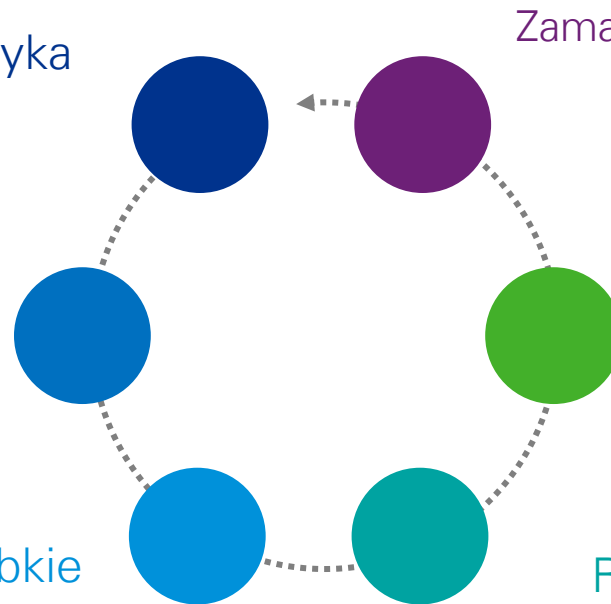
Czy dobrego wykonawcę trzeba dyscyplinować?

Błędne koło

Ustalenie SIWZ z przeniesieniem ryzyka na wykonawcę i ceną ryczałtową

W umowach typu Red FIDIC generalny wykonawca konkuruje kosztami ogólnymi (szybkością pracy) i premią za ryzyko

Wygrywa zatem ten który założy szybkie wykonanie przy zerowym narzucie na ryzyko (ryzykant)



Zamawiający dochodzi do wniosku, że trzeba się jeszcze bardziej zabezpieczać przed roszczeniowymi wykonawcami („bat na wykonawcę”) – więcej kar i restrykcji

Ryzykant podejmuje działania zaradcze – prawnicy, roszczenia, lament

Ryzykantowi materializuje się ryzyko

5. Zabezpieczenie przed karami umownymi



**Dobry
harmonogram
aktualizowany
na bieżąco**



**4 uznane przez Society
of Construction Law
metody analizy opóźnień**

- Impacted As Planned
- Collapsed As Built
- As Planned vs As Built
- Time Impact Analysis (window analysis)

15. Problemy w zarządzaniu harmonogramem



Zbieżność okoliczności za które odpowiedzialność ponosi zamawiający i okoliczności w zakresie odpowiedzialności wykonawcy (concurrent delays)

Compensable Delay vs Excusable Delay

Powiązanie harmonogramu z zasobami

Ewidencja kosztów



Michał Skorupski
Director, Advisory Management Consulting

mskorupski@kpmg.pl

KPMG Advisory Spółka z ograniczoną
odpowiedzialnością sp.k.
ul. Inflancka 4A,
00-189 Warszawa

Tel. +48 (22) 528 1963
Mob. +48 506 223 050
Fax +48 (22) 528 1109



KPMG Poland

The information contained herein is of a general nature and is not intended to address the circumstances of any particular individual or entity. Although we endeavor to provide accurate and timely information, there can be no guarantee that such information is accurate as of the date it is received or that it will continue to be accurate in the future. No one should act on such information without appropriate professional advice after a thorough examination of the particular situation.

© 2017 KPMG Sp. z o.o., a Polish limited liability company and a member firm of the KPMG network of independent member firms affiliated with KPMG International Cooperative ("KPMG International"), a Swiss entity. KPMG International provides no services to clients. No member firm has any authority to obligate or bind KPMG International or any other member firm vis-à-vis third parties, nor does KPMG International have any such authority to obligate or bind any member firm. All rights reserved.

The KPMG name and logo are registered trademarks or trademarks of KPMG International.