

ul. Sapieżyńska 10a
00-215 Warszawa
tel. 22 536 02 00
fax 22 536 02 20
batory@batory.org.pl
www.batory.org.pl

Warszawa, 11 grudnia 2020 r.

Sz. P. Jan Maga
Dyrektor Projektu
Centrum Realizacji Inwestycji Region Śląski
PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.

pismo dot.: kar umownych naliczonych przez Zamawiającego

Korespondencja związana:

1. Raport miesięczny Inżyniera nr 38 z dnia 13 listopada 2020 r.

Szanowny Panie Dyrektorze,

W nawiązaniu do otrzymanej korespondencji – raportów miesięcznych Inżyniera – zwracamy się z prośbą o wyjaśnienia kwestii kar naliczonych przez Zamawiającego. Zgodnie z informacją zawartą w wymienionym raporcie Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę(y) za zwłokę w realizacji poszczególnych Etapów Kontraktu (wskazana w raporcie wysokość kar to około 2,5 mln zł). W związku z powyższym prosimy o informację:

1. czy wskazane w pkt. 2.19 wymienionego raportu kary są na obecnym etapie jedynymi karami naliczonymi przez Zamawiającego w ramach Kontraktu (zarówno w zakresie podstawy naliczenia jak i wysokości)?
2. czy skutek zwłoki Wykonawcy Zamawiający poniósł szkodę?
3. czy Zamawiający egzekwował kary od Wykonawcy?
4. czy Zamawiający otrzymał gwarancję zapłaty kary przez Wykonawcę?

Z wyrazami szacunku,



Grzegorz Makowski

Kierownik Projektu Pakty Uczciwości

– mechanizm obywatelskiej kontroli na rzecz ochrony funduszy UE

Fundacja im. Stefana Batorego

Do wiadomości:

1. Artur Wieczorek, dyrektor Kontraktu, ZUE S.A.

PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.
Centrum Realizacji Inwestycji
Zespół Projektu Unijnego 4/3/1
ul. Krótka 27A, 42-200 Częstochowa
tel. kom. + 48 728 418 593
bartosz.paca@plk-sa.pl
www.plk-sa.pl

Częstochowa, 28.12.2020r.

IRRK 4/3/1-0815-POIiS 5.2-6/346/2020

Dot. opóźnionych płatności

projekt POIiŚ 5.2-6 „Prace na linii kolejowej nr 1 na odcinku Częstochowa – Zawiercie”

Sz. P. Grzegorz Makowski
Fundacja im. Stefana Batorego
Ul. Sapieżyńska 10a
00-215 Warszawa

Szanowni Państwo,

PKP PLK S.A., Centrum Realizacji Inwestycji Region Śląski, Zespół Kontraktu Unijnego IRRK4/3/1 działając zgodnie z zawartym Porozumieniem z dnia 08.11.2016r. przekazuje informacje w sprawie zagadnień poruszonych w Państwa piśmie tj:

1. Wymienione w raporcie miesięcznym wskazanie w pkt. 2.19, kary są powiadomieniem Zamawiającego przez Inżyniera Projektu iż, Wykonawca nie wykonał w terminach określonych w SubKLAUZULI 8.13. (Etap) WSU, robót objętych i wskazanych w Etapie 1, 4, 8 oraz że, Wykonawca winien zapłacić Zamawiającemu karę umowną za niewykonanie Etapów określonego w SubKLAUZULI 8.13 w wysokości 0,002% wartości Robót objętych Etapami za każdy dzień zwłoki.

Zapisy kontraktowe zgodnie z SubKLAUZULĄ 8.7 „Kary umowne” nie dają podstaw do wyegzekwowania kar dla Wykonawcy, ponieważ zgodnie z zapisami Warunków Umowy *„jeżeli Wykonawca wykona przedmiot Umowy w Czasie na Ukończenie, wówczas ustalona na podstawie powyższych zasad 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”.

Wykonawca na dzień dzisiejszy zgodnie z Aneksem terminowym nr 1 z dnia 20.12.2019r. do Umowy Nr 90/106/0072/17/Z/I, realizuje prace Etapu 11 – (w okresie 21.08.2017 – 29.12.2020) tj. pozostałe prace wraz z wykonaniem wszelkich niezbędnych odbiorów, oraz zgodnie z pismem ZAW/2020/11/6589/TF z dnia 27.11.20r. zgłosił gotowości do przeprowadzenia Odbioru Końcowego. W dniu 21.12.2020r. zgodnie z procedurą Zamawiającego wynikającą z Uchwałą Zarządu Nr 268/2020 tj. „Warunki i zasady odbiorów robot budowlanych na liniach kolejowych”, Zespół Projektowy powołał wielobranżową Komisję odbiorową rozpoczynającą procedurę odbioru końcowego.

Wobec powyższego Zamawiający na dzień dzisiejszy nie jest uprawniony do naliczenia kar umownych Wykonawcy.

2. Zamawiający nie poniósł żadnej szkody w skutek zwłoki Wykonawcy.
3. Zamawiający do dnia dzisiejszego nie egzekwował kar.
4. Nie dotyczy.

DYREKTOR PROJEKTU
Jan Maga



ul. Sapieżyńska 10a
00-215 Warszawa
tel. 22 536 02 00
fax 22 536 02 20
batory@batory.org.pl
www.batory.org.pl

Warszawa, 9 marca 2021 r.

Sz. P. Jan Maga
Dyrektor Projektu
Centrum Realizacji Inwestycji Region Śląski
PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.

pismo dot.: kar umownych naliczonych przez Zamawiającego

Korespondencja związana:

1. Raport miesięczny Inżyniera nr 38 z dnia 13 listopada 2020 r.
2. Pismo Fundacji z dnia 11 grudnia 2020 r.
3. Pismo PKP PLK IRRK 4/3/1-0815-POIiS 5.2-6/346/2020 z dnia 28 grudnia 2020 r.

Szanowny Panie Dyrektorze,

Fundacja pismem [2] zwróciła się do Spółki PKP PLK z prośbą o wyjaśnienia kwestii kar naliczonych przez Zamawiającego. W odpowiedzi Fundacja otrzymała pismo Spółki [3]. Dziękuję za przekazane wyjaśnienia, jednocześnie zwracam się z prośbą o doprecyzowanie trzech kwestii:

1. Spółka pismem [3] poinformowała Fundację, że Inżynier Projektu przekazał informację o niewykonaniu przez Wykonawcę w terminie części określonych w Kontrakcie Etapów jak i o konieczności zapłaty kar umownych z tego tytułu. W tym samym piśmie Spółka poinformowała, że zapisy Kontraktu nie dają jej podstaw do naliczania i egzekwowania kar umownych za zwłokę w realizacji Etapów Kontraktu. **Fundacja przyjmuje do wiadomości przedstawione stanowisko Spółki PKP PLK, iż na dzień 28 grudnia 2020 roku (data pisma [3]) w ocenie Spółki nie było podstaw do naliczania i egzekwowania kar umownych za zwłokę w realizacji Etapów Kontraktu.**
2. Spółka pismem [3] – pkt. 4 – poinformowała Fundację, że kwestia gwarancji zapłaty kar przez Wykonawcę nie dotyczy przedmiotu korespondencji. W tym samym piśmie [3] – pkt. 1 – Spółka poinformowała cytując zapisy Kontraktu, iż możliwe jest wstrzymanie egzekwowania kar za zwłokę jeśli Wykonawca przedstawi odpowiednią gwarancję bankową. Mając powyższe na uwadze chciałbym ponowić pytanie zawarte w pkt. 4 pisma [2]. Mając na względzie Państwa odpowiedź w pkt. 1 pisma [3] proszę o wyjaśnienie, czy w ocenie Spółki faktycznie nie było podstaw do naliczania kar umownych za zwłokę, gdyż Wykonawca wykonał w terminie wszystkie Etapy Kontraktu z datą graniczną do dnia 28 grudnia 2020 r.? Czy też czy w ocenie Spółki nie było podstaw do naliczania kar umownych za zwłokę, ponieważ Wykonawca przedłożył gwarancję bankową zapłaty kary? Która z tych dwóch sytuacji stanowi uzasadnienie dla nieegzekwowania kar umownych.
3. Jednocześnie, mając na względzie dyspozycję przepisu art. 5 ust. 1 ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (tj. Dz. U. z 2021 r., poz. 289), proszę o wskazanie, czy w przedmiotowej sprawie Zamawiający analizował możliwe konsekwencje nienaliczania kar umownych w postaci odpowiedzialności za nieustalenie, niepobranie lub niedochodzenie należności Skarbu Państwa.

Z wyrazami szacunku,



Grzegorz Makowski

Kierownik Projektu Pakty Uczciwości

– mechanizm obywatelskiej kontroli na rzecz ochrony funduszy UE

Fundacja im. Stefana Batorego

Do wiadomości:

1. Artur Wieczorek, dyrektor Kontraktu, ZUE S.A.

PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.
Centrum Realizacji Inwestycji
Zespół Projektu Unijnego 4/3/1
ul. Krótka 27A, 42-200 Częstochowa
tel. kom. + 48 728 418 593
sylwia.skwarczynska@plk-sa.pl
www.plk-sa.pl

Częstochowa, 31.03.2021r.

IRRK 4/3/1.217.109.2021.IRE-1764-I

Dot. kar umownych

projekt POLiŚ 5.2-6 „Prace na linii kolejowej nr 1 na odcinku Częstochowa – Zawiercie”

Sz. P. Grzegorz Makowski
Fundacja im. Stefana Batorego
Ul. Sapieżyńska 10a
00-215 Warszawa

Szanowny Panie,

W odpowiedzi na Państwa pismo dotyczące kar umownych, PKP PLK S.A., Centrum Realizacji Inwestycji Region Śląski, Zespół Kontraktu Unijnego IRRK4/3/1 informuje, co następuje.

Wykonawca przedłużył Gwarancję Należytego Wykonania Umowy do 29.04.2021 r.

PKP Polskie Linie Kolejowe S.A może naliczyć Wykonawcy kary umowne za nieterminową realizację Etapu 1, Etapu 4, Etapu 8 oraz Etapu 11 na podstawie Subklauzuli 8.7 lit. a WSU, która uprawnia Zamawiającego do naliczenia kar umownych za zwłokę w realizacji Etapu.

Odnosząc się w pierwszej kolejności do braku pozyskania przez Wykonawcę pozwolenia na budowę, to prace te powinny być wykonane w ramach Etapu 1, którego termin upływał w dniu 26 maja 2020 r. W ramach tego Etapu Wykonawca miał pozyskać wszystkie pozwolenia na budowę.

Zakres robót wynikających z Etapu 4 i 8 zgodnych z aneksem nr 1 do Umowy winien wykonać do 18.05.2020 r. Odbiór eksploatacyjny odbył się 25.06.2021 r. Naliczenie kar umownych będzie słuszne jeśli nieterminowe oddanie do eksploatacji Robót wchodzących w zakres Etapu 4 lub Etapu 8 było zawinione przez Wykonawcę.

PKP Polskie Linie Kolejowe S.A stoi na stanowisku, że do dnia dzisiejszego Wykonawca nie wykonał wszystkich Robót budowlanych, które miały być zrealizowane w ramach Etapu 11, którego termin upłynął w dniu 29 grudnia 2020 r.

Jednakże:

PKP PLK S.A nie będzie jednak uprawniona do naliczenia kar umownych za ww. zdarzenia jeśli Wykonawca nie ponosi winy za nieterminowe wykonanie wskazanych wyżej Etapów. Przykładowo, jeśli brak pozwolenia na budowę wynika z przyczyn

niezależnych od Wykonawcy, np. niewydania decyzji przez organ mimo, że Wykonawca złożył wniosek w terminie, to nie ma podstaw do naliczenia kary umownej. PKP PLK S.A nie będzie uprawniona także do naliczenia kar umownych w przypadku gdy opóźnienie spowodowane było siłą wyższą.

PKP Polskie Linie Kolejowe S.A wskazuje, że z uwagi na szczególne regulacje wynikające z treści art. 15r1 ust. 1 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (t.j. Dz. U. poz. 1842 z późn. zm.) wyłącza możliwość dochodzenia przez PKP PLK S.A naliczonych w okresie stanu zagrożenia epidemiologicznego lub stanu epidemii kar umownych poprzez ich potrącenie z wynagrodzenia Wykonawcy lub innych przysługujących mu wierzytelności a także dochodzenia ich z zabezpieczenia należytego wykonania umowy w czasie trwania stanu zagrożenia epidemiologicznego lub stanu epidemii a także w ciągu 90 dni od dnia ustania ostatniego z nich. Zakaz dochodzenia kar umownych z zabezpieczenia należytego wykonania umowy dotyczy wyłącznie sytuacji, w której Wykonawca zachowywał będzie ważność tego zabezpieczenia a w przypadku upływu jego ważności przedłużał je będzie o kolejne okresy. Podkreślić jednak należy, że zakaz ten dotyczy wyłącznie egzekwowania kar umownych a nie wyłącza możliwości ich naliczenia.


DYREKTOR PROJEKTU
Jan Maga

ul. Sapieżyńska 10a
00-215 Warszawa
tel. 22 536 02 00
fax 22 536 02 20
batory@batory.org.pl
www.batory.org.pl

Warszawa, 23 lipca 2021 r.

Sz. P. Jan Maga
Dyrektor Projektu
Centrum Realizacji Inwestycji Region Śląski
PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.

pismo dot.: kar umownych naliczonych przez Zamawiającego

Korespondencja związana:

1. Raport miesięczny Inżyniera nr 38 z dnia 13 listopada 2020 r.
2. Pismo Fundacji z dnia 11 grudnia 2020 r.
3. Pismo PKP PLK IRRK 4/3/1-0815-POiIS 5.2-6/346/2020 z dnia 28 grudnia 2020 r.
4. Pismo Fundacji z dnia 9 marca 2021 r.
5. Pismo PKP PLK IRRK 4/3/1.217.109.2021.IRE-1764-I z dnia 31 marca 2021 r.

Szanowny Panie Dyrektorze,

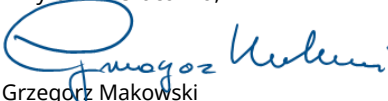
Pismem [5] będącym częścią w/w korespondencji w sprawie kar umownych naliczonych przez Zamawiającego poinformowali nas Państwo o tym, iż:

- a. roboty objęte Kontraktem dla poszczególnych wskazanych Etapów nie zostały wykonane w umownych terminach;
- b. naliczenie kar umownych przez Zamawiającego będzie słuszne, jeśli nieterminowe wykonanie poszczególnych etapów było zawinione przez Wykonawcę;
- c. obowiązujące unormowania prawne uniemożliwiają możliwość dochodzenia kar umownych.

Mając powyższe na uwadze zwracam się z do Pana Dyrektora z prośbą o wyjaśnienie następujących kwestii:

- a. Czy Wykonawca powinien przedłożyć gwarancję bankową zapłaty kary umownej (a jeśli tak to czy przedłożył), stosownie do wymagań zawartych w Sub. 8.7 lit. a WSU, jako dodatkowe zabezpieczenie niezależnie od gwarancji należytego wykonania umowy?
- b. Jeśli jedynym zabezpieczeniem zapłaty (tego typu) kary umownej jest gwarancja należytego wykonania umowy to czy Zamawiający otrzymał wydłużenie terminu jej obowiązywania? Zgodnie z dokumentami otrzymanymi w ramach roszczenia nr 82 Wykonawcy termin obowiązywania rzeczony gwarancji to koniec lipca 2021 r.;
- c. Czy Zamawiający dokonał już oceny nieterminowego wykonania poszczególnych Etapów Kontraktu w aspekcie odpowiedzialności Wykonawcy? Jakie wnioski zostały sformułowane? Jeśli nie, to jakie czynności muszą zostać jeszcze dokonane, aby takowa ocena (dla poszczególnych Etapów realizacji Kontraktu) przez Zamawiającego została zakończona oraz w jakim terminie jest planowane jej ukończenie?
- d. Czy w przedmiotowej sprawie Zamawiający lub Inżynier Projektu prowadzi lub prowadził korespondencję / rozmowy z Wykonawcą? Jeśli tak to proszę o jej udostępnienie.

Z wyrazami szacunku,



Grzegorz Makowski

Kierownik Projektu Pakty Uczciwości

– mechanizm obywatelskiej kontroli na rzecz ochrony funduszy UE

Fundacja im. Stefana Batorego

Do wiadomości:

1. Artur Wieczorek, dyrektor Kontraktu, ZUE S.A.

PKP Polskie Linie Kolejowe S.A.
Centrum Realizacji Inwestycji
Zespół Projektu Unijnego 4/3/1
ul. Joannitów 13, 50-525 Wrocław
tel. kom. + 48 784 066 302
jan.maga@plk-sa.pl
www.plk-sa.pl

Częstochowa, 27.09.2021r.

IRRK 4/3/1.217.359.2021.IRE-1764-I

Dot. kar umownych naliczonych przez Zamawiającego
projekt POIiŚ 5.2-6 „Prace na linii kolejowej nr 1 na odcinku Częstochowa – Zawiercie”

Sz. P. Grzegorz Makowski
Fundacja im. Stefana Batorego
Ul. Sapieżyńska 10a
00-215 Warszawa

Szanowny Panie,

PKP PLK S.A. Centrum Realizacji Inwestycji Region Śląski Zespół Kontraktu Unijnego IRRK4/3/1 w odpowiedzi na Państwo pismo dotyczące kar umownych z dnia 23 lipca 2021 r. przedkłada stosowne informacje:

Czy Wykonawca powinien przedłożyć gwarancję bankową zapłaty kary umownej (a jeśli tak to czy przedłożył), stosownie do wymagań zawartych w Sub. 8.7 lit. a WSU, jako dodatkowe zabezpieczenie niezależnie od gwarancji należytego wykonania umowy?

SubKLAUZULA 8.7 lit a WSU nie nakłada obowiązku na Wykonawcę robót w zakresie przedstawienia gwarancji bankowej zapłaty kary umownej.

Jeśli jedynym zabezpieczeniem zapłaty (tego typu) kary umownej jest gwarancja należytego wykonania umowy to czy Zamawiający otrzymał wydłużenie terminu jej obowiązywania? Zgodnie z dokumentami otrzymanymi w ramach roszczenia nr 82 Wykonawcy termin obowiązywania rzeczowej gwarancji to koniec lipca 2021 r.;

Obecnie Zamawiający posiada aneks do gwarancji z terminem jej wydłużenia do 29 września 2021 r. Wykonawca przedłożył również kolejny projekt aneksu wydłużającego do 31.12.2021 r.

Czy Zamawiający dokonał już oceny nieterminowego wykonania poszczególnych Etapów Kontraktu w aspekcie odpowiedzialności Wykonawcy? Jakie wnioski zostały sformułowane? Jeśli nie, to jakie czynności muszą zostać jeszcze dokonane, aby takowa ocena (dla poszczególnych Etapów realizacji Kontraktu) przez Zamawiającego została zakończona oraz w jakim terminie jest planowane jej ukończenie?

Czy w przedmiotowej sprawie Zamawiający lub Inżynier Projektu prowadzi lub prowadził korespondencję / rozmowy z Wykonawcą? Jeśli tak to proszę o jej udostępnienie.

Zamawiający dokonał wstępnej oceny nieterminowego wykonania poszczególnych Etapów Kontraktu i stoi na stanowisku, iż PKP PLK S.A. może naliczyć Wykonawcy kary umowne za nieterminową realizację **Etapu 1, Etapu 4, Etapu 8 oraz Etapu 11**, w związku z opóźnieniem w realizacji robót oraz z niewykonaniem części robót kontraktowych dot.:

- zabudowy ekranów akustycznych,
- wybudowaniem drogi ul. Towarowa w Myszkowie,

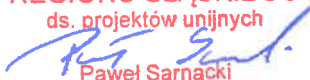
- likwidacją przejazdów kolejowo- drogowych w km 265,932 linii kolejowej nr 1 oraz w km 215,500 linii nr 4 CMK,
- niepozyskaniem wszelkich decyzji administracyjnych, tj. pozwolenia na budowę drogi ul. Towarowa w Myszkowie.

Dodatkowo Wykonawca nie wykonał w terminie Etapu 4 oraz Etapu 8. Etapy te miały być zrealizowane do 18 maja 2020 r. jednak faktyczne zakończenie ich realizacji miało miejsce w dniu 25 czerwca 2020 r.

W zakresie Etapu 1 ostatnie pozwolenie na budowę uzyskano w dniu 17.03.2021 r. co spowodowało opóźnienie o 295 dni.

Na dzień dzisiejszy nie można dokonać oceny nieterminowego wykonania Etapu nr 11 z uwagi na fakt niezakończenia wszelkich robót wchodzących w jego zakres.

Zamawiający nie przekazał oficjalnego stanowiska Wykonawcy Robót w zakresie kar umownych. Stanowisko to zostanie przedłożone po zakończeniu Etapu 11, która to data będzie terminem odniesienia do naliczenia kar za przedmiotowy Etap.

Z-CA DYREKTORA
REGIONU ŚLĄSKIEGO
ds. projektów unijnych

Paweł Sarnacki