

5.03.2021
Dz. ur. wawrelniko.
Dz. ur. Prokur.
o sp. i s. s.

85-2
M. 20

WNIOSEK O UDZIELENIE WYJAŚNIENIA W ZAKRESIE STOSOWANIA PRZEPISÓW O FINANSACH PUBLICZNYCH

Podstawa prawna: Art. 13 pkt 11 ustawy z dnia 7 października 1992 o regionalnych izbach obrachunkowych (Dz.U. z 2019 poz. 2137 z późn. zm.)

A. ADRESAT WNIOSKU

Regionalna Izba Obrachunkowa w Kielcach, ul. Targowa 18, 25-520 Kielce

B. DANE WNIOSKODAWCY

B.1. DANE IDENTYFIKACYJNE

Rodzaj wnioskodawcy (zaznaczyć właściwy kwadrat)

1. jednostka samorządu terytorialnego
 2. związek międzygminny
 3. stowarzyszenie gmin, gmin i powiatów
 4. związek, stowarzyszenie powiatów
 5. samorządowe jednostki organizacyjne (w tym samorządowe osoby prawne)
 6. beneficjenci dotacji z budżetów jst (w zakresie wykorzystania przyznanych dotacji)

Nazwa pełna

Powiat Skarżyski

B.2. ADRES SIEDZIBY

Powiat Skarżyski	Gmina Skarżysko-Kamienna	Miejscowość Skarżysko-Kamienna
Ulica Konarskiego	Nr domu 20	Nr lokalu -
Kod pocztowy 26-110	Poczta Skarżysko-Kamienna	

B.3. WSKAZANIE PRZEPISÓW O FINANSACH PUBLICZNYCH BĘDĄCYCH PRZEDMIOTEM WYJAŚNIENIA W ZAKRESIE ICH STOSOWANIA

Należy wskazać jednostki redakcyjne przepisów wraz z nazwą aktu prawnego do każdego zaistniałego stanu faktycznego lub zdarzenia przyszłego (bez przytaczania treści przepisów)

Art. 42 ust 5 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o finansach publicznych

Art. 8 ust. 1 pkt 2 ustawy z dnia 17 grudnia 2004 roku o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych

C. PRZEDSTAWIENIE ZAISTNIAŁEGO STANU FAKTYCZNEGO (STANÓW FAKTYCZNYCH), ZDARZENIA PRZYSZŁEGO (ZDARZEŃ PRZYSZŁYCH I PYTANIA (PYTAŃ))

Powiat Skarżyski realizując swoje inwestycje ma podpisane umowy z Wykonawcami, w których zawarty jest zapis, że w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umów będą naliczane Wykonawcy kary umowne w wysokościach określonych w tych umowach. Powiat nalicza stosowne kary i często dochodzi ich na drodze sądowej.

W jednej z umów Powiat Skarżyski zastrzegł, iż za każdy dzień opóźnienia w usunięciu wad i usterek stwierdzonych w toku gwarancji będzie naliczał Wykonawcy kary umowne. Wykonawca nie wykonał napraw, wobec czego Powiat naliczył kary i wystąpił do sądu z powództwem o zapłatę. Sprawa jest w toku. Druga strona nadal nie wykonuje napraw. Powiat nadal nalicza kary umowne z każdy kolejny dzień opóźnienia. Powiat zamierza wystąpić do sądu z powództwem o upoważnienie przez sąd zlecenia zastępczego wykonania (zgody sądowej na zlecenie wykonania napraw innemu podmiotowi na koszt i ryzyko naszego Wykonawcy).

Do którego momentu należy naliczać kary umowne, jeżeli w umowie nie przewidziano terminu, do

którego można naliczać kary, ani górnej granicy wysokości naliczonych kar? Czy możliwe jest zaprzestanie naliczania tych kar już w momencie podjęcia decyzji o wystąpieniu do sądu z powództwem o wykonanie zastępcze (wówczas Powiat ma już wiedzę, że druga strona nie wykona napraw), czy w momencie zakończenia wykonania zastępczego?

D. WŁASNE STANOWISKO W SPRAWIE OCENY PRAWNEJ ZAISTNIAŁEGO STANU FAKTYCZNEGO LUB ZDARZENIA PRZYSZŁEGO

Stanowisko wnioskodawcy do pytania (pytań) przedstawionego w części C.

Naszym zdaniem zasadnym byłoby zaprzestanie naliczania kar umownych w momencie podjęcia przez Powiat decyzji o konieczności wystąpienia do sądu z pozwem o wykonanie zastępcze. Już wówczas Powiat ma wiedzę, że wykonawca nie tyle opóźnia się z naprawą wad, ile w ogóle ich nie zamierza wykonać. Dalsze naliczanie kar umownych jest nieusprawiedliwione. Postępowanie sądowe o wykonanie zastępcze może trwać bardzo długo, podobnie jak wyłonienie wykonawcy robót zastępczych. Naliczanie kar umownych powodowałoby obciążanie karami Wykonawcy za czas kiedy nie ma on już wpływu na bieg wydarzeń (ani na długość procesu sądowego, ani procedury Powiatu wyłonienia wykonawcy zastępczego). Należy również zwrócić uwagę, iż długotrwałe naliczanie kar umownych powoduje, że suma tych kar jest bardzo wysoka. Tym samym wysokie są opłaty sądowe, jakie Powiat musi pokrywać, aby dochodzić swoich należności. Im dłuższy termin naliczania kar tym większa ich suma, a co za tym idzie mniejsze prawdopodobieństwo uzyskania korzystnego wyroku sądowego, gdyż kary umowne za nieusunięcie wad i usterek w terminie osiągną niebawem wartość całego kontraktu i zostaną w znacznej mierze zmiarkowane przez sąd (a Powiat poniesie koszty postępowania wobec przegrania procesu w przeważającej części).

Zaprzestanie naliczania kar nie narazi Powiatu na straty, bowiem po zleceniu wykonania zastępczego prac, Powiat uprawniony będzie do dochodzenia od wykonawcy zapłaty za roboty zastępcze. Zasądzona przez sąd kwota z tytułu kar umownych, będzie kwotą dodatkową, obok samego wykonania napraw, za konieczność czekania przez Powiat na wykonanie napraw.

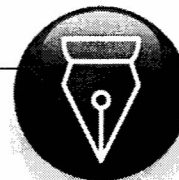
Wobec braku określenia terminu bądź kwoty, do której należy naliczać kary umowne i całkowitego niewykonania napraw przez wykonawcę kary umowne mogłyby być naliczane w nieskończoność. Dlatego zasadne jest zaprzestanie naliczania tych kar, i naszym zdaniem, już w momencie podjęcia decyzji o korzystaniu z instytucji wykonania zastępczego.

Data wypełnienia wniosku
04.03.2021

Imię i nazwisko wnioskodawcy lub osoby
upoważnionej

Artur Berus – Starosta Skarżyski

Podpis wnioskodawcy lub osoby
upoważnionej



Signed by / Podpisano
przez:

Artur Berus
Starostwo Powiatowe w
Skarżysku-Kamiennej

Date / Data: 2021-03-
04 15:36