



# **TEMAT:**

---

**Uważaj na klauzule abuzywne  
w umowach o zamówienie publiczne,  
czyli o konstruowaniu zapisów umów  
na podstawie wybranego  
orzecznictwa.**



# Zapraszam

*r.pr. Damian Michalak*

# *Klauzule abuzywne w PZP (art. 433)*

**Projektowane** postanowienia umowy nie mogą przewidywać:

- 1) odpowiedzialności wykonawcy za **opóźnienie**, chyba że jest to **uzasadnione** okolicznościami lub zakresem zamówienia;
- 2) naliczania **kar umownych** za zachowanie wykonawcy **niezwiązane** bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub jej prawidłowym wykonaniem;
- 3) odpowiedzialności wykonawcy za okoliczności, za które wyłączną odpowiedzialność ponosi zamawiający;
- 4) możliwości **ograniczenia** zakresu zamówienia przez zamawiającego **bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości** świadczenia stron.

# Wyrok KIO z 14.10.2021 r., KIO 2762/21 – o karach za nieterminowość

Zakładając, że intencją Zamawiającego w warunkach niniejszego zamówienia było **rozszerzenie odpowiedzialności wykonawcy, poprzez jej oderwanie od przesłanki zawinienia** i w konsekwencji przyznanie Zamawiającemu uprawnienia do domagania się od wykonawcy zapłaty kary umownej (...), odstąpienia od umowy również w tych przypadkach, gdy opóźnienie w spełnieniu świadczenia **jest następstwem okoliczności, za które wykonawca nie ponosi odpowiedzialności**, działanie takie uznać należy za naruszające **równowagę kontraktową i zasadę proporcjonalności**, gdyż **nie ma uzasadnionych powodów**, aby wykonawca ponosił odpowiedzialność za wszelkie możliwe okoliczności, które spowodować mogą naruszenie postanowień umowy, a których nie da się w sposób racjonalny zidentyfikować przed zawarciem umowy oraz na które wykonawca nie ma żadnego wpływu.

***Wyrok KIO z 19.11.2021 r.,  
KIO 3260/21 – wady projektu budowlanego***

Sporządzenie dokumentacji przetargowej jest obowiązkiem zamawiającego i to **zamawiający ponosi odpowiedzialność za jej wady**. Tym samym nie jest dopuszczalne przerzucenie odpowiedzialności za prawidłowość wykonania tej dokumentacji na wykonawców.

# Wyrok z 18.10.2021 r., KIO 2809/21 – nadmierne ryzyko wykonawcy

## Zakwestionowany zapis umowy:

„Wykonawca zobowiązany jest do wykonania w ramach wynagrodzenia określonego w § 9 ust. 1, obowiązków spoczywających na nim, w tym wynikających z Umowy, przepisów prawa, aktów administracyjnych i zasad sztuki budowlanej, a także wszelkich prac niezbędnych do wykonania Przedmiotu Umowy **również tych, których konieczność ujawni się w trakcie realizacji robót objętych Umową, a które posiadający odpowiednią wiedzę i doświadczenie Wykonawca powinien był przewidzieć na podstawie dokumentacji projektowej, obowiązujących przepisów techniczno - budowlanych i administracyjnych, jak również wiedzy i doświadczenia**”

# Wyrok KIO z 22.06.2022 r., KIO 1519/22 – gwarantowany zakres

*„Zamawiający zastrzega sobie prawo do **ograniczenia** zakresu świadczenia usług, **nie mniej niż 70% wartości umowy**. Z tytułu niewykorzystanej części umowy nie będą przysługiwały Wykonawcy żadne roszczenia, poza roszczeniem o zapłatę za wykonaną usługę”.*

**Jaki jest zatem gwarantowany zakres zamówienia?**

- a) 30%
- b) 70%
- c) 0% ?



# **Uchwała KIO z 1.07.2022 r., KIO/KD 19/22 – gwarantowany zakres**

*„(...) wskazać należy, że do stwierdzenia naruszenia art. 433 pkt 4 ustawy **nie jest konieczne, aby w umowie zawarto postanowienia wskazujące expressis verbis na uprawnienie zamawiającego do ograniczenia zakresu zamówienia.***

*Możliwość takiego ograniczenia może wynikać – jak to ma miejsce w przedmiotowej sprawie – **z konstrukcji opisu przedmiotu zamówienia oraz sposobu ustalenia wynagrodzenia.** Skoro Zamawiający podał w dokumentach zamówienia **szacowaną (a więc niepewną) ilość prac do wykonania, a jednocześnie zobowiązał się zapłacić wynagrodzenie za faktycznie wykonaną pracę,** to w toku realizacji zamówienia może okazać się, że tej pracy będzie mniej niż przewidywano”.*

# Teoria a praktyka.... ;-)

## Pytanie 50

Dotyczy par. 7 ust. 4 Umowy:

Zamawiający zastrzega sobie prawo niezrealizowania całości Umowy w ramach określonej wartości, nie podaje jednak minimalnego poziomu, jaki zobowiązuje się wykorzystać. Stoi to w sprzeczności z art. 433 pkt 4 ustawy Pzp („Klauzule niedozwolone”), na mocy którego Projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Zwracamy się zatem z wnioskiem o wyjaśnienie jaką minimalną wartość umowy Zamawiający zobowiązuje się wykorzystać.

**Odpowiedź na pytanie 50: Zamawiający informuje, iż Szpital nie może podać minimalnej wartości zamówienia przy braku zapewnionej minimalnej ilości pacjentów, nadto zmienne finansowanie NFZ oraz wzrosty kosztów w związku z inflacją powodują, iż Szpital nie może sobie pozwolić na dodatkowe koszty które nie zapewnią zysku. Powyższy artykuł Pzp. stoi w sprzeczności z bilansowaniem finansowym jednostki jak również z logiką funkcjonowania Szpitali.**



ODBIERZ ZNIŻKĘ

500 ZŁ NA

**MASTER  
PZP**

Zapraszam na **KURS VOD:**

# MASTER PZP

## CZYM JEST MASTER PZP?

- 👉 **56** krótkich i treściwych lekcji,
- 👉 **7** ekspertów,
- 👉 **testy** wiedzy
- 👉 Oglądasz kiedy i gdzie chcesz przez **30 dni!**

**Tylko dla uczestników webinaru**  
**zniżka 500 zł** na kurs – tylko do 28 lipca!  
Cena kursu bez promocji - **999 zł netto.**





**ZAPISZ SIĘ NA ROZMOWĘ Z DORADCĄ APEXNET -**

**[LINK TUTAJ](#)**

**Po rozmowie otrzymasz **KOD RABATOWY****

**oraz **NAGRANIE TEGO WEBINARU!****