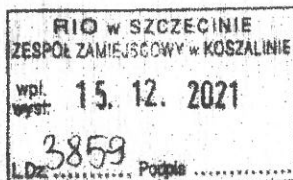
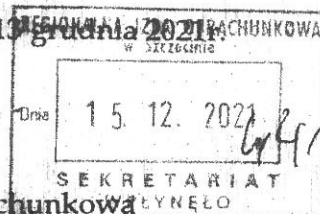


GMINA ŚWIDWIN
Plac Konstytucji 3-go Maja 1
78-300 Ś W I D W I N
tel. 943652015/16, fax 943653568
NIP 672-20-23-812, REGON 330920771

SF.300.01.21



Świdwin, dnia 15 grudnia 2021r.



Regionalna Izba Obrachunkowa

w Szczecinie

Zespół Zamiejscowy w Koszalinie

Wójt Gminy Świdwin, zwraca się z prośbą o wyjaśnienie następującego zagadnienia dotyczącego stosowania przepisów o finansach publicznych.

Zgodnie z art. 42 ust. 5 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009r. o finansach publicznych, jednostki sektora finansów publicznych są obowiązane do ustalenia przypadających im należności pieniężnych, w tym mających charakter cywilnoprawny oraz terminowego podejmowania w stosunku do zobowiązanych czynności zmierzających do wykonania zobowiązania.

W związku z powyższym, czy gmina Świdwin powinna naliczyć i potrącić karę umowną, gdy wykonawca opóźnia się z wykonaniem inwestycji, a zapis w umowie z wykonawcą pozwala na potrącenie naliczonej kary umownej z wynagrodzenia wykonawcy, w sytuacji gdy obowiązuje przepis art. 15r (1) 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 (tj. Dz.U. z 2020 r., poz. 1842 ze zm.).

stan faktyczny:

Gmina Świdwin podpisała umowę z wykonawcą na wykonanie inwestycji, której termin wykonania upłynął w dniu 31 sierpnia 2021r. Wykonawca nie zakończył robót budowlanych w terminie umownym, nie złożył także wniosku o wydłużenie terminu realizacji inwestycji. Zapisy umowy pozwalają na naliczenie kary umownej w sytuacji, gdy wykonawca opóźnia się z wykonaniem prac budowlanych. Zapisy umowy pozwalają także na potrącenie naliczonej kary umownej z wynagrodzenia wykonawcy.

Wójt Gminy Świdwin zamierza naliczyć wykonawcy karę umowną, a następnie potrącić naliczoną karę umowną z wynagrodzenia.

W związku z powyższym, pojawiła się wątpliwość, czy w związku z obowiązywaniem stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19 w przypadku opóźnienia w zakończeniu całego przedmiotu zamówienia (występującego w okresie obowiązywania tych stanów) zamawiający powinien naliczyć kary umowne, a następnie odstąpić od ich dochodzenia, czy też

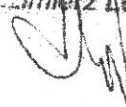
może karę umowną naliczyć i potrącić z wynagrodzenia wykonawcy, skoro wykonawca nie wykazał, aby opóźnienie miało związek z COVID-19.

Zgodnie z art. 15r(1) 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 (tj. Dz.U. z 2020 r., poz. 1842 ze zm.), w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

Z poważaniem

WÓJT

mgr inż. **Włodzisław Lechocki**



27/12/2021 08:26:37 #521 P.001/002

REGIONALNA IZBA OBRACHUNKOWA
w Szczecinie

27.12.2021

SEKRETARIAT

4586

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 2016 r. poz. 561 z późn. zm.)

A. ADRESAT WNIOSKU

Regionalna Izba Obrachunkowa w Szczecinie ul. Światowida 77, 71-727 Szczecin

B. DANE WNIOSKODAWCY Gmina Świdwin

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 ich wykorzystania)

Nazwa pełna

Gmina Świdwin

B.2. ADRES SIEDZIBY

Powiat Świdwiński	Gmina Świdwin	Miejscowość Świdwin
Ulica Pl. Konstytucji 3 Maja	Nr domu 1	Nr lokalu
Kod pocztowy 78-300	Poczta Świdwin	

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

Należy wskazać jednostki redakcyjne przepisów będących przedmiotem wniosku o wyjaśnienie wraz z nazwą aktu prawnego w odniesieniu do każdego podniesionego problemu (bez przytaczania treści przepisów)

Art. 42 ust.5 ustawy o finansach publicznych

C. OPIS PROBLEMU SKUTKUJĄCEGO WĄTPLIWOŚCIAMI INTERPRETACYJNYCH ORAZ PYTAŃ (co do których składany jest wniosek o udzielenie wyjaśnień)

Opis problemu

Zgodnie z art. 15r(1) 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 (tj. Dz.U. z 2020 r., poz. 1842 ze zm.), w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub

nie należy wykonywania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.

Gmina Świdwin podpisała umowę z wykonawcą na wykonanie inwestycji, której termin wykonania upłynął w dniu 31 sierpnia 2021r. Wykonawca nie zakończył robót budowlanych w terminie umownym, nie złożył także wniosku o wydłużenie terminu realizacji inwestycji. Zapisy umowy pozwalają na naliczenie kary umownej w sytuacji, gdy wykonawca opóźnia się z wykonaniem prac budowlanych. Zapisy umowy pozwalają także na potrącenie naliczonej kary umownej z wynagrodzenia wykonawcy.

Wójt Gminy Świdwin zamierza naliczyć wykonawcy karę umowną, a następnie potrącić naliczoną karę umowną z wynagrodzenia.

Pytania, co do których składany jest wniosek o udzielenie wyjaśnień przyporządkowane do opisu problemów przedstawionych wyżej

Czy w związku z obowiązywaniem stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19 w przypadku opóźnienia w zakończeniu całego przedmiotu zamówienia (występującego w okresie obowiązywania tych stanów) zamawiający powinien naliczyć kary umowne, a następnie odstąpić od ich dochodzenia, czy też może karę umowną naliczyć i potrącić z wynagrodzenia wykonawcy, skoro wykonawca nie wykazał, aby opóźnienie miało związek z COVID-19.

D. WŁASNE STANOWISKO W SPRAWIE OCENY PRAWNEJ ZAISTNIAEJ SYTUACJI POPARTE OPINIĄ OBSUGI PRAWNJ WNIOSKODAWCY

Stanowisko wnioskodawcy do pytania (pytań) przedstawionego w części C

Zamawiający powinien naliczyć karę umowną zgodnie z zapisami umowy z wykonawcą i potrącić karę umowną z należnego wynagrodzenia wykonawcy.

Data wypełnienia wniosku

20.12.2021r.

Imię i nazwisko wnioskodawcy lub osoby upoważnionej
Kazimierz Lechocki

Podpis wnioskodawcy lub osoby upoważnionej

WÓJT

mjr Kazimierz Lechocki



Regionalna Izba Obrachunkowa w Szczecinie

71-727 Szczecin, ul. Światowida 77

tel. (94) 341 12 08,

fax (94) 341 04 87,

e-mail: szczecin@rio.gov.pl

Szczecin, dnia 14 stycznia 2022 r.

Pan
Kazimierz Lechocki
Wójt Gminy Świdwin

W nawiązaniu do Pana wniosku z dnia 13 grudnia 2021 r. (złożonego w tut. Izbie w dniu 15 grudnia 2021 r.), dotyczącego interpretacji treści i stosowania art. 42 ust. 5 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych¹ w powiązaniu z art. 15 r¹ 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 kryzysowych², wyjaśniam co następuje.

Wskazana powyżej regulacja z ustawy o finansach publicznych obliguje jednostki sektora finansów publicznych do ustalania przypadających im należności pieniężnych, w tym mających charakter cywilnoprawny, oraz terminowego podejmowania w stosunku do zobowiązanych czynności zmierzających do wykonania zobowiązania. Natomiast zgodnie z art. 15r ust. 1 ustawy COVID-19 w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii. Powyżej przytoczony przepis ma charakter szczególny i tym samym wpływający na wzajemne relacje pomiędzy zamawiającym a wykonawcą w zakresie dotyczącym zawartej umowy nie tylko w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, lecz także przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni.

We wskazanej regulacji ustawodawca nie odniósł się do kwestii naliczania kar jako takich tylko wskazał, poprzez odesłanie do art. 15r ust. 1 tej ustawy, że brak możliwości potrącenia dotyczy sytuacji, w której strony zawarły umowę w sprawie zamówienia publicznego w rozumieniu ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo

¹ Dz. U. z 2021 r. poz. 305, ze zm.

² Dz. U. z 2021 r. poz. 2095, ze zm. – dalej ustawa COVID-19.

zamówień publicznych³. Z treści złożonego wniosku nie można wywnioskować charakteru zawartej przez Gminę umowy. Mając na uwadze powyższe przy realizacji obowiązku wynikającego z art. 42 ust. 5 cyt. ustawy o finansach publicznych organ wykonawczy gminy o ile może taką karę na wykonawcę nałożyć to w świetle wskazanego art. 15r¹ ust. 1 cyt. ustawy COVID-19 dochodzenie tej należności zarówno z wynagrodzenia wykonawcy oraz z innych jego należności oraz ze złożonego zabezpieczenia należytego wykonania umowy zostało przez ustawodawcę ograniczone. Ocena konkretnego stanu faktycznego pod kątem zastosowania przywołanych przepisów należy do organów gminy.

Przedstawiając powyższe stanowisko informuję, iż Regionalna Izba Obrachunkowa w Szczecinie nie posiada kompetencji do dokonywania wiążącej wykładni prawa.

*Zastępca Prezesa
Regionalnej Izby Obrachunkowej w Szczecinie
Dawid Czesyk
(podpisano certyfikatem kwalifikowanym)*

³ Dz. U. z 2021 r. poz. 1129, ze zm.