

Przemyska Gospodarka Komunalna Sp. z o.o.
ul. Słowackiego 104
37- 700 Przemyśl

Wykonawcy uczestniczący
w postępowaniu - oznaczenie
sprawy: 10/ZP/2019

Wyjaśnienia i modyfikacje treści siwz

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: **Dostawę oleju napędowego**

Działając w trybie art. 38 ust. 2 i 4 ustawy z 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843), Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami i wprowadza stosowne modyfikacje:

Wnosimy o:

1) Zmianę zapisów w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia i wzorze umowy dot. sposobu rozliczania dostarczonej ilości paliwa z litrów rzeczywistych, na rozliczanie w temperaturze referencyjnej 15°C.

W hurtowym obrocie paliwami stosuje się powszechnie rozliczenie wyrażone w litrach gotowego wyrobu w temperaturze 15°C. Również cenę publikowaną na stronach internetowych producentów paliw odnosi się do temperatury referencyjnej. Odniesienie się do cen producenta, które podawane są w 15°C naszym zdaniem oznacza także konieczność rozliczenia w 15°C. Wynika to z zasady matematycznej gdzie wartość mianowana w określony sposób (np. zł/l w temperaturze 15°C) pomniejszona o zł lub % daje tę samą wartość mianowaną czyli zł/l w 15°C.

W przypadku podtrzymania zasady, że odbiory dostarczonego oleju napędowego będą dokonywane w oparciu o pomiar listwą, o której mowa w § 2 ust 3 projektu umowy, w zbiorniku Zamawiającego w litrach rzeczywistych, a nie na podstawie legalizowanego licznika autocysterny wnosimy o udzielenie informacji czy listwa pomiarowa posiada aktualne świadectwo legalizacji, jeśli takie jest wymagane.

Udzielenie informacji czy w przypadku podtrzymania zasady rozliczania dostarczonego paliwa w temperaturze rzeczywistej Zamawiający będzie przy rozliczeniu uwzględniał dopuszczalne ubytki normatywne dla paliw ciekłych obowiązujące w polskim ustawodawstwie.

Wyjaśnienie:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ dotyczące sposobu rozliczania dostarczonego paliwa w temperaturze rzeczywistej, w związku z tym nie będą miały zastosowania przepisy dotyczące rozliczania ubytków.

Zgodnie z § 2 ust 3 projektu umowy odbiory dostarczonego oleju napędowego będą dokonywane w pierwszej kolejności na podstawie wskazania systemu kontrolno-pomiarowego na stacji paliw Zamawiającego, a wyłącznie w przypadku braku takiej możliwości w pierwszej kolejności za pomocą odczytów wskaźników w cysternach Wykonawcy a następnie za pomocą listwy pomiarowej.

Jednocześnie informujemy, że dysponowana przez nas listwa pomiarowa posiada aktualne świadectwo legalizacji.

2) Udzielenie informacji na temat dnia, od którego liczony będzie 30 dniowy termin płatności, o którym mowa w § 3 ust. 4 wzoru umowy.

Jednoczenie z racji braku możliwości powzięcia informacji o dacie otrzymania faktury przez Zamawiającego oraz brakiem możliwości wprowadzenia do systemu księgowego Wykonawcy terminu płatności faktury w brzmieniu „30 dni od daty otrzymania przez Zamawiającego faktury”, a przez to brakiem możliwości automatycznej weryfikacji dochowania terminu płatności, co może wiązać się z błędnym naliczeniem odsetek za nieterminową wpłatę, proponujemy następujące brzmienie § 5 ust. 6 wzoru umowy:

„Strony ustalają 30 dniowy termin płatności przez Zamawiającego należności z faktur VAT za dostawy realizowane w oparciu o nin. Umowę, obliczany od dnia wystawienia faktur. Jako datę zapłaty strony przyjmują datę wpływu kwoty zapłaty na rachunek Wykonawcy”.

Jednocześnie informujemy, iż faktura dokumentująca dostawę jednostkową towaru do Zamawiającego jest zawsze wystawiana z datą tej dostawy, stąd dla ustalenia terminu zapłaty należności ujętej w danej fakturze nie jest konieczne jej dostarczenie Zamawiającemu.

Wyjaśnienie:

Zamawiający zmienia zapis § 3 ust. 4 wzoru umowy i nadaje mu brzmienie:

„Strony ustalają 30 dniowy termin płatności przez Zamawiającego należności z faktur VAT za dostawy realizowane w oparciu o nin. umowę, obliczany od dnia wystawienia faktur. Jako datę zapłaty strony przyjmują datę wpływu kwoty zapłaty na rachunek Wykonawcy”.

W/w zapis zostanie wprowadzony do umowy z Wykonawcą, który złoży najkorzystniejszą ofertę.

3) Obniżenie kar opisanych w § 5 ust. wzoru umowy do wysokości:

- a) 3 % wartości netto umowy za odstąpienie od umowy z winy Wykonawcy,
- b) 0,5 % wartości netto danej dostawy za nie dotrzymanie terminu dostawy za każdą dobę opóźnienia w dostawie,

- c) 3 % wartości netto danej dostawy za dostarczenie paliwa o parametrach niezgodnych z parametrami określonymi w Rozporządzeniu o którym mowa w § 2 ust. 4 umowy.

W opinii wykonawcy kary w zaproponowanej wysokości się wygórowana i nieadekwatna do naruszeń oraz do wartości umowy. Stwierdzenie to wyrażamy jako doświadczony uczestnik wielu postępowań o udzielenie zamówień publicznych. Zgodnie z orzecznictwem kara umowna pełni funkcję odszkodowawczo – kompensacyjną, która ma za zadanie wzajemne pobudzanie stron umowy do spełniania przez nie swoich obowiązków wynikających z umowy. Jednocześnie zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 11 października 2016 r. (sygn. akt I ACa 1673/15) przy ocenie, czy nakładana kara umowna jest zbyt wysoka należy brać również relację między wysokością zastrzeżonej kary umownej a wysokością wynagrodzenia należnego stronie zobowiązanej do zapłaty kary umownej. W naszej opinii w przypadku przedmiotowych kar umownych powyższe relacje są zdecydowanie zbliżone. Zastosowanie przedmiotowych kar umownych może dojść do sytuacji, w której wykonawca obarczany zostanie ryzykiem niewspółmiernym do realizowanych zadań oraz kwoty zamówienia.

Wyjaśnienie:

Zamawiający zmienia zapis § 5 ust. 1 wzoru umowy i nadaje mu brzmienie:

„Zamawiający ma prawo do naliczania **Wykonawcy** kar umownych w następujących sytuacjach:

- a) za odstąpienie od umowy z winy **Wykonawcy** w wysokości 5 % wartości netto umowy,
- b) za nie dotrzymanie terminu dostawy w wysokości 20 zł za każdą godzinę opóźnienia w dostawie,
- c) za dostarczenie paliwa o parametrach niezgodnych z parametrami określonymi w Rozporządzeniu, o którym mowa w § 2 ust. 4 umowy w wysokości 150 zł za każde 100 litrów wadliwej partii paliwa.

W/w zapis zostanie wprowadzony do umowy z Wykonawcą, który złoży najkorzystniejszą ofertę.

4) Dodanie do § 5 nowego ustępu nr 5 o następującym brzmieniu:

„W przypadku braku zapłaty przez Zamawiającego ceny sprzedaży towaru za dwie dostawy Wykonawca ma prawo wstrzymać kolejną dostawę towaru do czasu otrzymania zapłaty. Niezależnie od uprawnienia, o którym mowa w poprzednim zdaniu Wykonawca ma prawo, po uprzednim wystosowaniu do Zamawiającego wezwania do zapłaty, rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym bez zachowania okresu wypowiedzenia. Takie zachowanie Wykonawcy nie będzie traktowane jako niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy”.

Wyjaśnienie:

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższego zapisu.

Jednocześnie Zamawiający w § 5 wzoru umowy po ust. 4 dodaje ust. 5 w brzmieniu:
„Wykonawca będzie mógł wstrzymać dostawy paliwa w przypadku braku zapłaty za dwie kolejne dostawy, po bezskutecznym upływie terminu wyznaczonego na piśmie do uregulowania ostatniej płatności.”

W/w zapis zostanie wprowadzony do umowy z Wykonawcą, który złoży najkorzystniejszą ofertę.

5) Uwzględnienie w § 10 wzoru umowy zapisu „pod rygorem nieważności”.

Wyjaśnienie:

Zamawiający zmienia zapis § 3 ust. 4 wzoru umowy i nadaje mu brzmienie:

„Wszelkie zmiany umowy dla swej ważności wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności”.

W/w zapis zostanie wprowadzony do umowy z Wykonawcą, który złoży najkorzystniejszą ofertę.

6) Udzielenie informacji o pojemności zbiorników Zamawiającego i przewidywanych jednorazowych ilościach zamawianego oleju napędowego.

Wyjaśnienie:

Wykonawca posiada jeden zbiornik dwukomorowy (dwie komory po 10 m³, łącznie 20 m³). Paliwo dostarczane będzie w ilości około 10 m³ miesięcznie (dostawa jednorazowa).

Zamawiający modyfikuje termin składania i otwarcia ofert (rozdział 13 pkt. 13.1 i 13.2 SIWZ) z obecnego na następujący:

13.1. Miejsce i termin składania ofert:

- a) miejsce składania ofert: **Przemyska Gospodarka Komunalna Sp. z o.o., ul. Słowackiego 104, 37-700 Przemyśl - sekretariat (pok. nr 18, I piętro),**
- b) termin składania ofert: **do dnia 27.11.2019 r., do godz. 11.00.**

13.2. Miejsce i termin otwarcia ofert:

- a) miejsce otwarcia ofert: **Przemyska Gospodarka Komunalna Sp. z o.o., ul. Słowackiego 104, 37-700 Przemyśl - Sala Narad (pok. nr 7, parter),**
- b) termin otwarcia ofert: **w dniu 27.11.2019 r. o godz. 11.15.**

mgr inż. Andrzej Ziemniak
Prezes Zarządu