

BI.ROZ.2810.54.2021.KD

**Strona internetowa prowadzonego
postępowania**

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA (SWZ)

Państwowe Gospodarstwo Wodne Wody Polskie - Regionalny Zarząd Gospodarki Wodnej w Białymstoku, ul. Branickiego 17A, 15-085 Białystok, informuje że Wykonawcy zwrócili się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji pn.: „**Zakup oleju opałowego jednostkom organizacyjnym Państwowego Gospodarstwa Wodnego Wody Polskie**”.

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 i 6 ustawy Pzp (Dz.U.2021.1129 t.j.) Zamawiający przekazuje Wykonawcy treść pytań wraz z odpowiedziami oraz udostępnia je na stronie internetowej.

Pytanie 1:

Na podstawie art. 180 ust.3 pkt.1 ustawy prawo zamówień publicznych wnosimy o wprowadzenie zapisu w Specyfikacji istotnych warunków zamówienia i projekcie umowy, umożliwiającego tzw. rozliczenie ilości sprzedawanego oleju opałowego w temperaturze referencyjnej 15°C i na tej podstawie wystawianie faktur.

Wymóg rozliczeń w temperaturze rzeczywistej jest bardzo trudny do spełnienia przez małe i średnie firmy, które dostarczając olej przy temperaturze poniżej 15°C (ponieważ z reguły większe dostawy realizowane są w okresach obniżonej temperatury) ponosiłyby stratę w wysokości ok. 1,5% produktu na każdej dostawie. Podtrzymywanie takiego wymogu ogranicza zatem swobodę konkurencji, co jest sprzeczne z zasadami ustawy PZP, określonymi w art.7.

Zgodnie z Ustawą z dnia 23 stycznia 2004 roku o podatku akcyzowym (Dz. U. Nr 29 z 2004r., poz. 257) producenci paliw, m.in. PKN ORLEN S.A. stosują objętościowy system sprzedaży Paliw oparty na m³ w temperaturze referencyjnej 15°C.

W związku z powyższym wnosimy o zmianę zapisów 7. Obmiar i odbiór dostaw załącznika nr 1 do SWZ oraz w § 4 pkt. 5 projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ) dotyczącego rozliczenia w temperaturze rzeczywistej na rozliczenie dostaw oleju opałowego w temperaturze referencyjnej 15°C, zgodnie z Ustawą z dnia 23 stycznia 2004 roku o podatku akcyzowym (Dz. U. Nr 29 z 2004r., poz. 257).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę.

Pytanie 2:

Udzielenie informacji o pojemności zbiornika na paliwo i przewidywanych ilościach jednorazowych dla części 6 zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że pojemność zbiornika na paliwo została określona w załączniku nr 4 do OPZ - Wykaz jednostek terenowych objętych przedmiotem zamówienia wraz z zapotrzebowaniem na olej opałowy w RZGW w Krakowie (Kolumna nr 7 - „Uwagi”). Planowane są sukcesywne dostawy paliwa nie mniejsze niż 1.500 litrów a nie większe niż 5.400 litrów.

Pytanie 3:

Udzielenie informacji o sposobie rozliczania dostarczonej ilości paliwa. Jednocześnie wnoskujemy, aby dostarczonej paliwo było rozliczane w temperaturze referencyjnej 15°C.

Zwracamy uwagę, iż zgodnie z art. 88 ust. 1 . ustawy z dnia 6 grudnia 2008 roku o podatku akcyzowym (tekst jednolity DZ. U. z 2020 r. poz. 722)

„podstawą opodatkowania wyrobów energetycznych jest ich ilość, wyrażona, w zależności od rodzaju wyrobów, w litrach gotowego wyrobu w temperaturze 15°C lub w kilogramach gotowego wyrobu, albo wartość opałowa, wyrażona w gigadżulach (GJ)”.

Jednocześnie do opisanego wyżej aktu prawnego wprost odnoszą się przepisy ustawy z dnia 9 marca 2017 roku o systemie monitorowania drogowego i kolejowego przewozu towarów oraz obrotu paliwami opałowymi (tekst

jednolity Dz. U. z 2020 r. poz. 859). Z tego powodu w hurtowym obrocie paliwami stosuje się powszechnie rozliczenie wyrażone w litrach gotowego wyrobu w temperaturze 15°C. Również ceny publikowane na stronach internetowych producentów paliw odnoszą się do temperatury referencyjnej. Rozliczanie paliwa będącego przedmiotem zamówienia w 15°C powinno się naszym zdaniem odbywać nie tylko z powodu zgodności z przywołanymi przepisami, ale również z zasady matematycznej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zaproponowaną przez Wykonawcę.

Pytanie 4:

Korektę zapisów o rabacie (upuście) określonym procentowo na rabat określony kwotowo w formularzu ofertowym oraz w § 4 ust. 4 projektu umowy.

W związku z faktem, iż po ogólnosięciowych spadkach cen paliw, jakie miały miejsce w ostatnich miesiącach obecnie na rynku cen paliw mamy tendencję wzrostową, a hurtowe ceny zakupu opierają się na kwotowych rabatach od cen producentów paliw, wnosimy o korektę powyższych postanowień, aby odniesienie ceny dostawy do ceny producenta miało charakter kwotowy a nie procentowy. Przy procentowym określeniu rabatu jego wysokość wyrażona kwotowo wzrasta wraz ze wzrostem hurtowych cen paliw. W rezultacie Wykonawcy chcąc uniknąć strat finansowych w przypadku wzrostów cen paliw zmuszeni są zaoferować wyższą cenę w ofercie. Rabat kwotowy nie powoduje takich komplikacji, a jest dla Zamawiającego korzystniejszy w momencie odwrócenia trendów na rynku. W razie spadku cen opust kwotowy pozostaje niezmienny, a w przypadku rabatu procentowego jego wysokość wyrażona w pieniądzu spada wraz ze spadkiem cen. Jednocześnie zwracamy uwagę, iż na rynku paliw w Polsce obowiązują rabaty kwotowe, a nie procentowe. Szczególnie uzasadniamy nasz wniosek faktem, że przede wszystkim producenci paliw w Polsce sprzedają paliwa firmom handlowym stosując upust kwotowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zaproponowaną przez Wykonawcę.

Pytanie 5:

Udzielenie informacji, czy przekazanie Zamawiającemu wydruku cenowego ze strony internetowej producenta paliw spełnia wymagania określone w § 6 ust 6 projektu umowy, jako „dokumentu pozwalające na identyfikację ceny, po której Wykonawca dokonał zakupu dostarczonego oleju opałowego u producenta.”

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że przekazanie Zamawiającemu wydruku cenowego z dnia zakupu ze strony internetowej producenta, u którego Wykonawca dokonał zakupu paliwa dostarczanego Zamawiającemu spełnia wymagania określone w § 6 ust 6 projektu umowy, w zakresie „dokumenty pozwalające na identyfikację producenta oraz ceny, po której Wykonawca dokonał zakupu dostarczonego oleju opałowego u producenta”.

Pytanie 6:

Korektę § 6 ust. 9 projektu umowy do poniższego postanowienia:

„W przypadku dostawy wadliwego oleju opałowego Wykonawca zobowiązany będzie do wymiany na własny koszt i ryzyko wadliwej partii oleju w terminie do 7 dni kalendarzowych od dnia uznania złożonej reklamacji. W przypadku odrzucenia reklamacji, Zamawiający na prawo przedłożyć próbkę oleju opałowego do niezależnego i akredytowanego laboratorium celem zbadania zgodności jego parametrów z parametrami określonymi w normie PN-C-96024:2011. Koszt badania ponosi:

- a) Wykonawca – w przypadku gdy wynik badania potwierdzi niezgodność oleju opałowego z ww normą,
- b) Zamawiający – w przypadku gdy wynik badania potwierdzi zgodność oleju opałowego z ww normą, Wynik badania laboratoryjnego jest wiążący dla stron umowy.”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zaproponowaną przez Wykonawcę.

Pytanie 7:

Obniżenie kary opisanej w § 7 ust. 1 i 6 projektu umowy do wysokości:

- a) 0,5% wartości opóźnionej dostawy, za każdy dzień opóźnienia,
- b) 3% wartości umówionej dostawy, w przypadku braku jej pełnej realizacji,
- c) 3% wartości brutto umowy – w przypadku wypowiedzenia lub odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze Stron z winy drugiej Strony.

W opinii wykonawcy kary w zaproponowanej wysokości wydają się wygórowane i nieadekwatne do naruszeń oraz do wartości umowy. Stwierdzenie to wyrażamy jako doświadczony uczestnik wielu postępowań o

udzielenie zamówień publicznych. Zgodnie z orzecnictwem kara umowna pełni funkcję odszkodowawczą – kompensacyjną, która ma za zadanie wzajemnie pobudzenie 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.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zaproponowaną przez Wykonawcę.

Pytanie 8:

Wprowadzenia do umowy poniższego postanowienia:

„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”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zaproponowaną przez Wykonawcę.

Pytanie 9:

Wprowadzenia do umowy poniższego postanowienia:

„Zamawiający zobowiązuje się do dokonywania każdorazowo wymaganych przez prawo czynności związanych z dostawą towaru, w szczególności pozwalających na zastosowanie do dostawy sprzedawanego towaru (olej opałowy) preferencyjnych (obniżonych) stawek podatkowych. W przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, o którym mowa w zdaniu pierwszym Zamawiający zobowiązuje się zrekompensować (pokryć) Wykonawcy równowartość kosztów, sankcji, kar i obciążeń (w tym podatków) obciążających Wykonawcę na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania przez Zamawiającego zobowiązania, o którym mowa w zdaniu pierwszym.”.

Powyższa propozycja jest spowodowana faktem, iż zgodnie z obowiązującymi przepisami ustawy z dnia 6 grudnia 2008 roku o podatku akcyzowym (Dz. U. z 2020 r. poz. 722 t.j.) objęcie dostaw oleju opałowego tzw. obniżoną stawką podatku akcyzowego jest możliwe jedynie przy zachowaniu przez dostawcę pewnych wymogów formalnych (m.in. legitymowanie się stosownymi oświadczeniami składanymi przez nabywcę, rejestracja nabywcy jako podmiot zużywający, rejestracja urządzenia grzewczego przez nabywcę, złożenie oświadczenia opałowego w wersji elektronicznej przez nabywcę, czynności związane z zamknięciem zgłoszeń przewozu towarów przez nabywcę). Brak powyższej deklaracji Zamawiającego w umowie może skutkować koniecznością naliczenia podatku akcyzowego w podstawowej stawce. Dodatkowo powyższa propozycja jest podyktowana faktem, iż na podstawie przepisów ustawy z dnia 9 marca 2017 roku o systemie monitorowania drogowego i kolejowego przewozu towarów oraz obrotu paliwami opałowymi (Dz. U. 2020 r. poz. 859), dostawy oleju opałowego objęte zostały systemem monitorowania towarów, co również wiąże się z koniecznością dopełnienia zarówno przez dostawcę jak i odbiorcę szeregu obowiązków.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zaproponowaną przez Wykonawcę.

Powyższe wyjaśnienia treści SWZ nie prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu.

Zamawiający informuje, że odpowiedzi są wiążące dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia oraz zostaną zamieszczone na stronie internetowej prowadzonego postępowania <https://przetargi.wody.gov.pl>

DYREKTOR
(-) Mirosław Markowski