



ZP-271.25.2021

Ustrzyki Dolne, 10.11.2021 r.

Na potrzeby postępowania o udzielenie zamówienia publicznego (tryb podstawowy bez negocjacji) pn.:

„Dostawa oleju opałowego lekkiego do placówek oświatowych na terenie Gminy Ustrzyki Dolne oraz kotłowni Zarządu Gospodarki Mieszkaniowej w Ustrzykach Dolnych w sezonie grzewczym 2021/2022 r.”.

prowadzonego

przez:

GMINA USTRZYKI DOLNE
UL. MIKOŁAJA KOPERNIKA 1
38-700 USTRZYKI DOLNE

Mając na względzie art. 135 ustawy – Prawo Zamówień Publicznych oraz w odpowiedzi na zadane pytanie z dnia 9.11.2021 r., Zamawiający informuje:

Pytanie 1:

1) Korektę postanowienia § 2 ust. 8 projektu umowy do 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 1:

Do treści projektu umowy (załącznik nr 5 do SWZ), Zamawiający wprowadza nowe postanowienia w § 2 ust. 8, który teraz brzmi:

§ 2 ust. 8. 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.

Pytanie 2:

2) Wyjaśnienie postanowień § 3 ust 6-8 projektu umowy.

Zwracamy się z wnioskiem o wyjaśnienie istoty postanowień § 3 ust. 6-8 projektu umowy, ponieważ wg nas z ich treści może wynikać „uszywnienie” cen za paliwo.

Zwracamy uwagę, że brak możliwości stałego aktualizowania cen w przypadku zmian cen hurtowych producenta uniemożliwia właściwe sporządzenie oferty z powodu ich niedostosowania do charakterystyki i dynamiki zmian cen na rynku paliw. Paliwa płynne są towarami, których ceny podlegają codziennym notowaniom.

Zmiany cen hurtowych paliw charakteryzują się dużą dynamiką i dochodzi do nich średnio do 1-2 dni. Wpływa na te zmiany ma wiele zewnętrznych (notowania ropy na światowych giełdach, zmiany kursów walut, globalna polityka gospodarcza) jak i wewnętrznych (polityka fiskalna i monetarna Państwa itp.) czynników. W takiej sytuacji, wobec zaproponowanych przez Zamawiającego postanowień Wykonawcy nie są w stanie skalkulować kosztów i zysków udziału w postępowaniu przetargowym, co może nie spełniać postanowień art. 99 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych. Wykonawca bowiem przy zaproponowanej konstrukcji opisanych postanowień nie jest w stanie oszacować kosztów realizacji umowy, co może wiązać się ze stratą finansową wynikającą z jej realizacji. Jednocześnie dla Zamawiającego istnieje ryzyko ponoszenia wyższych wydatków z tytułu niniejszych umów, w przypadku gdy hurtowe ceny paliwa spadną o mniej niż 5%, co w obliczu postanowień ustawy o dyscyplinie finansów publicznych może rodzić pewne ryzyko dla strony zamawiającej.

W zamówieniach publicznych, których przedmiotem jest sukcesywna dostawa paliw standardem jest, iż Dostawca przy każdej dostawie dostarcza Zamawiającemu wydruk ze strony internetowej producenta paliw, zawierający hurtową cenę paliwa obowiązującą w danym dniu, od której odejmowany jest zaoferowany upust (lub dodawana marża jeśli dotyczy) oraz do której dodawany jest należny podatek VAT. Opisany sposób obliczania wartości jest sposobem najszerzej stosowanym w tego typu dostawach paliwa, z racji jego funkcjonalności i bezproblemowości. W tego typu umowach zarówno Zamawiający jak i Wykonawca powinni ponosić rzeczywiste koszty wynikające ze specyfiki gospodarki wolnorynkowej, a nie koszty regulowane i sterowane przez zapisy umowy.

Wnosimy jednocześnie, wartość dostaw realizowanych w toku dostaw paliwa była kalkulowana zgodnie z § 3 ust. 4 projektu umowy.

Odpowiedź 2:

Z uwagi na treść art. 440 p.z.p. w zw. art. 439 ust. 2-4 p.z.p. brak jest możliwości zmiany tego zapisu.

Zamawiający zobowiązany jest do wprowadzenia zasad zmiany wynagrodzenia według treści art. 439 ust. 2-4 p.z.p.

Pytanie 3:

3) 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 zaproponowanym przez Zamawiającego,

a przez to brakiem możliwości automatycznej weryfikacji dochowania terminu płatności, co może wiązać się z błędnym naliczeniem odsetek za nieterminową wpłatę, proponujemy następujące brzmienie § 4 ust. 2 projektu umowy:

„Faktury płatne będą przelewem w ciągu 14 dni od daty doręczenia ich Zamawiającemu”.

Odpowiedź 3:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 4 ust. 2 projektu umowy (załącznik nr 5 do SWZ), który brzmi:

§ 4 ust. 2 Faktury płatne będą przelewem w ciągu 14 dni od daty prawidłowego ich wystawienia.

Pytanie 4:

4) Obniżenie kar opisanych w § 5 ust. 1 projektu umowy do wysokości:

- a) 3% wartości brutto umowy, w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy,
- b) 0,5% wartości brutto danej dostawy dziennie, za każdy dzień w zwole dostawy.

Odpowiedź 4:

Do treści projektu umowy (załącznik nr 5 do SWZ) Zamawiający wyraża zgodę za zmianę § 5 ust. 1 pkt 1), który teraz brzmi:

§ 5 ust. 1 W razie niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne:

pkt 1) w wysokości 3% wartości przedmiotu zamówienia, o której mowa w § 3 ust. 2 gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z powodu okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę w § 5 ust. 1 pkt 2), który brzmi:

§ 5 ust. 1 W razie niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne:

pkt 2) w wysokości 1% za każdy dzień zwłoki w dostawie towaru.

Pytanie 5:

5) 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 5:

Do treści projektu umowy (załącznik nr 5 do SWZ) § 4, dodaje się nowy ust. 6, który brzmi:

§ 4 ust 6 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.

Pytanie 6:

6) Wprowadzenia do umowy poniższych postanowień umowy dot. tzw. Siły wyższej:

Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za opóźnienie w dostawie lub brak dostawy, chyba że wynikają one z przyczyn leżących po jego stronie. Wykonawca nie ponosi w szczególności odpowiedzialności za opóźnienie w dostawie lub brak dostawy, jeżeli są one następstwem:

- a) zdarzeń stanowiących przypadku „siły wyższej” (jak np. zamach terrorystyczny, zamieszki, demonstracje, stan nadzwyczajny lub wyjątkowy, klęska żywiołowa), bądź*
- b) na skutek następstw rozprzestrzeniania się obecnie na terenie RP wirusa SARS-CoV-2, mogących mieć wpływ na terminowość wykonania dostaw (w tym problemów z zapewnieniem osób koniecznych do realizacji dostaw, etc.), bądź*
- c) wprowadzenia ograniczeń lub innych restrykcji organizacji ruchu w miejscu dostawy lub na trasie do miejsca dostawy obowiązujących w terminie dostawy.*

W razie opóźnienia w dostawie lub braku dostawy z w/w przyczyn Zamawiający nie będzie formułował wobec Wykonawcy żadnych roszczeń lub pretensji.

Odpowiedź 6:

Do treści projektu umowy (załącznik nr 5 do SWZ) §7, dodaje się nowy ust 6, który brzmi:

§7 ust 6. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za opóźnienie w dostawie lub brak dostawy, chyba że wynikają one z przyczyn leżących po jego stronie. Wykonawca nie ponosi w szczególności odpowiedzialności za opóźnienie w dostawie lub brak dostawy, jeżeli są one następstwem:

- a) zdarzeń stanowiących przypadku „siły wyższej” (jak np. zamach terrorystyczny, zamieszki, demonstracje, stan nadzwyczajny lub wyjątkowy, klęska żywiołowa), bądź
- b) na skutek następstw rozprzestrzeniania się obecnie na terenie RP wirusa SARS-CoV-2, mogących mieć wpływ na terminowość wykonania dostaw (w tym problemów z zapewnieniem osób koniecznych do realizacji dostaw, etc.), bądź
- c) wprowadzenia ograniczeń lub innych restrykcji organizacji ruchu w miejscu dostawy lub na trasie do miejsca dostawy obowiązujących w terminie dostawy.

W razie opóźnienia w dostawie lub braku dostawy z w/w przyczyn Zamawiający nie będzie formułował wobec Wykonawcy żadnych roszczeń lub pretensji.

Zamawiający informuje, że pytania i udzielone odpowiedzi są wiążące przy składaniu ofert.

Zamawiający informuje, że w wyniku udzielonych wyżej odpowiedzi zmianie ulega SWZ oraz załącznik nr 5 do SWZ w następującym zakresie:

Rozdział XV SWZ. Termin związania ofertą

Było:

„1) Wykonawca będzie związany ofertą przez okres 30 dni, tj. do dnia 14.12.2021 r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.”

Jest:

„1) Wykonawca będzie związany ofertą przez okres 30 dni, tj. do dnia 15.12.2021 r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.”

Rozdział XVI SWZ. Miejsce i termin składania ofert

Było:

„1) Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na platformazakupowa.pl pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/ustrzyki.dolne>. W myśl art. 270 ustawy Prawo

zamówień publicznych na stronie internetowej prowadzonego postępowania do dnia 15.11.2021 r. do godziny 12:00.”

Jest:

„1) Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy umieścić na platformazakupowa.pl pod adresem: <https://platformazakupowa.pl/pn/ustrzyki.dolne>. W myśl art. 270 ustawy Prawo zamówień publicznych na stronie internetowej prowadzonego postępowania do dnia 16.11.2021 r. do godziny 12:00.”

Rozdział XVII SWZ. Otwarcie ofert

Było:

„1) Otwarcie ofert następuje niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert tj. 15.11.2021 r. godzina 12:15.”

Jest:

„1) Otwarcie ofert następuje niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert tj. 16.11.2021 r. godzina 12:15.”