

Katowice, dnia 13 sierpnia 2019r.

Do Wykonawców w postępowaniu nr KS/ZP/18/2019

pn.: „Dostawa oleju opałowego dla potrzeb Kolei Śląskich Sp. z o.o.” (postępowanie nr KS/ZP/18/2019)

Szanowni Państwo,

w związku z otrzymanymi pytaniami do postępowania pn. „Dostawa oleju opałowego dla potrzeb Kolei Śląskich Sp. z o.o.”, Zamawiający składa niniejsze wyjaśnienia:

Pytanie 1:**korektę postanowień § 2 ust. 2 wzoru umowy, poprzez wykreślenie z niego fragmentu „na wyraźne życzenie wykonawcy”.**

Składanie przez Zamawiającego oświadczenia opałowego przy każdej dostawie, zgodnie z art. 89 ustawy z dnia 6 grudnia 2008 roku o podatku akcyzowym (tekst jednolity Dz. U. z 2019 roku poz. 864 z późn. zm.) pozwala na zastosowanie preferencyjnej (obniżonej) stawki podatku akcyzowego na zakupiony i dostarczony olej opałowy. Brak złożenia wspomnianego oświadczenia przez nabywcę oleju opałowego przy każdej dostawie będzie skutkowało doliczeniem do ceny sprzedaży akcyzy w podstawowej stawce. W związku z powyższym dążąc do usprawnienia współpracy i w celu zapewnienia stronom możliwości skorzystania z preferencyjnej stawki podatku akcyzowego proponujemy pozostawienie w umowie jedynie zapisu, który zobowiązywałby Zamawiającego do składania w/w oświadczeń każdorazowo bez uprzedniego wniosku wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający zmienia treść §2 ust. 2, nadając mu brzmienie:

„Zamawiający zobowiązany jest do składania Wykonawcy oświadczeń o przeznaczeniu oleju opałowego wynikających z ustawy o podatku akcyzowym z dnia 06.12.2008 (wraz z późn. zmianami).”

Pytanie 2:**korektę postanowień § 3 ust. 2 wzoru umowy w zakresie terminu dostawy.**

W § 3 ust. 2 wzoru umowy Zamawiający przewiduje, że dostawa paliwa powinna zostać zrealizowana w ciągu 1 dnia od dnia złożenia zamówienia.

Jednocześnie w zdaniu drugim opisanego zapisu umowy Zamawiający przewiduje, że „W przypadku gdy termin dostawy upływa w sobotę, niedzielę, święto lub dzień wolny od pracy, wówczas dostawa powinna nastąpić w pierwszym dniu roboczym przypadającym bezpośrednio przed tymi dniami, chyba że nastąpi pilna potrzeba dostawy, a strony zgodnie ustalą jej termin.”.

Zwracamy uwagę, że powyższe postanowienie może doprowadzić do sytuacji, w której Zamawiający zleci zrealizowanie dostawy, która zgodnie z brzmieniem umowy powinna być zrealizowana w ten sam dzień. Przykład: Zamawiający w piątek o godzinie 12:00 zleca wykonanie dostawy, która zgodnie z umową winna być zrealizowana w ten sam dzień do godziny 14:00, co będzie niemożliwe z punktu widzenia technicznego i logistycznego.

W związku z powyższym proponujemy wydlużenie terminu realizacji dostawy do dwóch dni, lub korektę brzmienia drugiego zdania w § 3 ust. 2 do następującej postaci:

„W przypadku gdy termin dostawy upływa w sobotę, niedzielę, święto lub dzień wolny od pracy, wówczas dostawa powinna nastąpić w pierwszym dniu roboczym przypadającym bezpośrednio po tych dniach, chyba że nastąpi pilna potrzeba dostawy, a strony zgodnie ustalą jej termin.”.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na korektę zapisów §3 ust. 2, nadając mu brzmienie:

„Realizacja przedmiotu zamówienia odbywać się będzie na podstawie każdorazowego zgłoszenia konieczności dostawy – w formie elektronicznej, co najmniej 1 dzień przed wymaganą dostawą, po potwierdzeniu telefonicznym. W przypadku gdy termin dostawy upływa w sobotę, niedzielę, święto lub dzień wolny od pracy, wówczas dostawa winna nastąpić w pierwszym dniu roboczym przypadającym

bezpośrednio po tych dniach, chyba że nastąpi pilna potrzeba dostawy, a strony zgodnie ustalą jej termin."

Pytanie 3:

korektę postanowień §6 ust. 2 wzoru umowy w zakresie doprecyzowania określenia „niewłaściwa jakość oleju” i związanym z tym zobowiązaniem Wykonawcy do wymiany urządzeń Zamawiającego.

Wnosimy o korektę brzmienia § 6 ust. 2 wzoru umowy do następującej postaci:

„W przypadku niezgodności dostarczonego oleju opałowego z normą określoną w § 1 ust. 3 niniejszej umowy i awariami pieców CO spowodowanymi brakiem zgodności tych parametrów, Wykonawca pokryje również koszty związane z awariami pieców CO zasilanych tym olejem oraz dokona czyszczenia zbiornika na olej opałowy, jeśli zajdzie taka konieczność.”

Odpowiedź: Zamawiający zmienia treść §6 ust. 2, nadając mu brzmienie:

„W przypadku niezgodności dostarczonego oleju opałowego z normą określoną w § 1 ust. 3 niniejszej umowy i awariami pieców CO spowodowanymi brakiem zgodności tych parametrów, Wykonawca pokryje również koszty związane z awariami pieców CO zasilanych tym olejem oraz dokona czyszczenia zbiornika na olej opałowy, jeśli zajdzie taka konieczność.”

Pytanie 4:

obniżenie wysokości kar umownych.

Wnosimy o obniżenie kar opisanych w § 7 ust. 2 i 3 wzoru umowy do wysokości 3 % wartości umowy brutto – w opinii wykonawcy kara w zaproponowanej wysokości jest 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 odszkodowawczą – 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. Niezależnie od powyższego prosimy o wskazanie w umowie, jakie przyczyny Zamawiający uznaje za występujące po stronie wykonawcy a jednocześnie legitymujące do odstąpienia od umowy.

Odpowiedź: Zamawiający, nie wyraża zgody na obniżenie kar opisanych w §7 ust. 2 i 3 wzoru umowy stanowiącej załącznik do zapytania ofertowego.

Pytanie 5:

biorąc pod uwagę, iż zgodnie z obowiązującymi przepisami ustawy z dnia 6 grudnia 2008 roku o podatku akcyzowym objęcie dostaw oleju opałowego tzw. obniżoną stawką podatku akcyzowego jest możliwe jedynie przy zachowaniu przez dostawcę pewnych wymogów formalnych (legitymowanie się stosownymi oświadczeniami składanymi przez nabywcę) uprzejmie prosimy o wprowadzenie do projektu umowy punktu w brzmieniu wskazanym poniżej; brak poniższej deklaracji zamawiającego w umowie może skutkować koniecznością naliczenia podatku akcyzowego w podstawowej stawce; niższa propozycja jest również spowodowana faktem, iż aktualnie Sejm przyjął nowelizację przepisów ustawy z dnia 9 marca 2017 roku o systemie monitorowania drogowego i kolejowego przewozu towarów, która aktualnie oczekuje na podpis Prezydenta RP (projekt ustawy o zmianie ustawy o systemie monitorowania drogowego i kolejowego przewozu towarów oraz niektórych innych ustaw, przekazany do Sejmu RP na druku nr 3474 z dnia 17 maja 2019 roku), których celem jest objęcie dostaw oleju opałowego systemem monitorowania towarów, co wiązać się będzie z koniecznością dopełnienia zarówno przez dostawcę jak i odbiorcę szeregu obowiązków. Zwracamy uwagę, iż ustawodawca przewiduje przyjęcie ww. projektu ustawy najpóźniej w terminie do końca bieżącego roku, a więc postanowienia tego aktu będą regulowały także dostawy oleju opałowego będące przedmiotem niniejszego postępowania.

W związku z powyższym wnosimy o wprowadzenie do umowy następującego postanowienia:
„Kupujący 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 Kupujący zobowiązuje się zrekompensować (pokryć) Sprzedawcy równowartość kosztów, sankcji, kar i obciążeń (w tym podatków) obciążających Sprzedawcę na skutek niewykonania lub nienależytego wykonania przez Kupującego zobowiązania, o którym mowa w zdaniu pierwszym.”

Odpowiedź: Zamawiający, nie wyraża zgody na wprowadzenie powyższego zapisu do wzoru umowy.

Pytanie 6:

zmianę zapisów w zapytaniu ofertowym 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

Odpowiedź: Zamawiający, zmienia zapis części V pkt 12 zapytania ofertowego oraz zapis §5 ust. 3 wzoru umowy:

Pkt 12 część V zapytania ofertowego:

„Podstawa płatności: Rozliczenie następować będzie za ilość dostarczonego oleju opałowego w temperaturze referencyjnej 15°C, każdorazowo po dostawie. Wartość dostawy obliczona będzie jako iloczyn ilości oleju oraz ceny za 1 litr oleju. Cena jednostkowa obliczana będzie każdorazowo jako iloczyn ceny hurtowej netto producenta na dzień złożenia przez Zamawiającego zgłoszenia o zapotrzebowaniu pomnożonej przez zgodny z formularzem ofertowym (ofertą i umową) współczynnik narzutu”

§5 ust. 3

„Rozliczenie następować będzie za ilość dostarczonego oleju opałowego w temperaturze referencyjnej 15°C, każdorazowo po dostawie. Wartość dostawy obliczona będzie jako iloczyn ilości dostarczonego oleju oraz ceny za 1 litr oleju. Cena jednostkowa obliczana będzie każdorazowo jako iloczyn ceny hurtowej netto producenta na dzień złożenia przez Zamawiającego zgłoszenia o zapotrzebowaniu pomnożonej przez zgodny z formularzem ofertowym (ofertą i umową) współczynnik narzutu. Do każdej faktury VAT Wykonawca zobowiązany jest załączyć dokonane obliczenie ceny jednostkowej.”

Pytanie 7:

korektę brzmienia §5 ust. 5 wzoru umowy, aby termin płatności był liczony od dnia wystawienia faktury.

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 § 5 ust. 6 wzoru umowy: „Płatność zostanie dokonana na podstawie wystawionych faktur VAT jednostkowych tj. za każdą dostawę, w terminie 21 dni od dnia wystawienia faktury.....”

Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapis §5 ust. 5 nadając mu brzmienie:

„Płatność zostanie dokonana na podstawie wystawionych faktur VAT jednostkowych, tj. za każdą dostawę, w terminie 28 dni od jej wystawienia przez Wykonawcę, na rachunek bankowy wskazany każdorazowo na fakturze VAT. Faktura powinna być wystawiona na Koleje Śląskie Sp. z o.o., ul. Raciborska 58, 40-074 Katowice, NIP 9542699716.”

Pytanie 8:

uwzględnienie we wzorze umowy oświadczenia Zamawiającego, iż nabywane paliwo przeznaczone jest na cele własne oraz że Zamawiający posiada odpowiednią infrastrukturę pozwalającą na zgodny z prawem rozładunek dostarczanego przez Wykonawcę paliwa, a w szczególności oświadczenia o posiadaniu zbiorników spełniających obowiązki wynikające z przepisów o ochronie przeciwpożarowej oraz nienaruszające obowiązujących norm dotyczących dozoru technicznego.

Powyższy wniosek znajduje uzasadnienie w przepisie art. 43a ust. 1 ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (Dz. U. z 2018 r. poz. 755 tj. z późn. zm.), zgodnie z którym działalność gospodarcza w zakresie obrotu paliwami ciekłymi może być prowadzona wyłącznie pomiędzy przedsiębiorstwami energetycznymi posiadającymi wymagane koncesje, chyba że sprzedaż następuje do odbiorcy końcowego tj. do podmiotu nabywającego paliwa na cele własne. Wobec powyższego z uwagi na fakt, iż Zamawiający nie może wylegitymować się koncesją, nabywane przez Zamawiającego paliwa mogą być przeznaczone jedynie na cele własne. W związku z tym zwracamy się z prośbą o umieszczenie stosownego, czyniącego zadość przepisom w/w ustawy, oświadczenia, iż nabywane w ramach przedmiotowego zamówienia publicznego paliwa będą nabywane przez Zamawiającego na cele własne. Jeżeli chodzi o oświadczenie dotyczące zbiorników, jak wyżej wskazano postanowienia normujące przedmiotowe kwestie regulują zarówno przepisy o ochronie przeciwpożarowej, jak i o dozorcze technicznym

Odpowiedź: Zamawiający dodaje ust. 9 do §5 o następującej treści:

„Zamawiający oświadcza, iż nabywane w ramach przedmiotu umowy paliwa – olej opałowy są nabywane na cele własne.”

Pytanie 9:

dodanie do umowy postanowienia.

Zwracamy się z wnioskiem do dodanie do wzoru umowy postanowienia o następującej treści:

„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.”

Odpowiedź: Zamawiający, nie wyraża zgody na dodanie powyższego zapisu do wzoru umowy.

Pytanie 10:

zmianę terminy składania ofert.

W związku z faktem, iż Zamawiający wyznaczył termin składania ofert na dzień 19 sierpnia br. Zastrzegając, iż udzieli wyjaśnień Wykonawcom nie później niż 2 dni przed tym terminem (Część I ust. 6 zapytania ofertowego) oraz w związku z faktem, iż dzień 15 sierpnia jest dniem ustawowo wolnym od pracy, zwracamy się z wnioskiem o przesunięcie terminu składania ofert na 20 sierpnia br. Opisana zmiana terminu składania ofert pozwoli Wykonawcom zapoznać się z wyjaśnieniami udzielonymi przez Zamawiającego, podjąć decyzję w sprawie przedłożenia oferty i dokonać jej terminowego przedłożenia Zamawiającemu.

Odpowiedź: Zamawiający zmienia treść zapisu:

„Część VII Zasady przygotowania oferty

3) zawierać tekst w treści jak poniżej:

**„Dostawy oleju opałowego dla potrzeb Kolei Śląskich Sp. z o.o.”
sygn. KS/ZP/18/2019**

z dopiskiem:

Nie otwierać przed dniem 20.08.2019r., godzina 12:00

oraz

„Część VIII – Informacje o trybie składania, otwarcia oraz badania ofert

1. Oferty należy składać osobiście lub, przesyłać pocztą na adres podany w części I pkt 1 Zapytania ofertowego **w terminie do 20.08.2019r. godz. 11:30**

4. **Otwarcie złożonych ofert nastąpi dnia 20.08.2019r. godz. 12:00**, w siedzibie Zamawiającego w Katowicach, przy ul. Raciborskiej 58, budynek A, pok. II.16A.”

Pozostała treść zapytania ofertowego i załączników pozostaje bez zmian.

Z poważaniem

WICEPREZES ZARZĄDU

Renata Szczygiel

PREZES ZARZĄDU

dr inż. Aleksander Drzewiecki

Sporządziła:

Iwona Latusek, tel. 727 030 137