



Jasło, dnia 2020-07-24

Odpowiedzi na pytania

w postępowaniu ZP/01/2020 o zamówienie publiczne na dostawę oleju napędowego.

1. Korektę brzmienia § 6 ust. 2 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 § 6 ust. 2 wzoru umowy: „Zapłata za dostarczony towar następować będzie przelewem na konto Sprzedawcy wskazane na fakturze w terminie **30 dni** licząc od dnia wystawienia faktury przez Sprzedawcę.”.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

2. Uszczegółowienie brzmienia zapisów § 7 ust. 3 wzoru umowy, w zakresie wskazania podmiotu zobowiązanego do pokrycia kosztów badania paliwa.

Wnosimy o uszczegółowienie kwestii strony umowy zobowiązanej do pokrycia kosztów badania jakości paliwa. Wnosimy przy tym, aby stroną zobowiązaną do ich pokrycia był:

- a) Zamawiający – w przypadku gdy parametry badanego paliwa są zgodne z Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 9 października 2015 r. w sprawie wymagań jakościowych dla paliw ciekłych (Dz. U. z 2015 r. poz. 1680),
- b) Wykonawca - w przypadku gdy parametry badanego paliwa są niezgodne z opisanym rozporządzeniem.

Zwracamy uwagę, iż nakładanie na stronę sprzedającą obowiązku regulowania kosztów badania próbek paliwa jest naszym zdaniem czynem rażąco nieuczciwym i bezzasadnym. W umowach zawartych w trybie Ustawy Prawo Zamówień Publicznych standardem są zapisy nakładające na Wykonawcę obowiązek regulowania kosztów badania próbek paliwa, w przypadku gdy nie spełnia ono parametrów określonych w Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 9 października 2015 r. w sprawie wymagań jakościowych dla paliw ciekłych (Dz. U. z 2015 r. poz. 1680). **Zwracamy również uwagę, iż koszt badania próbek paliwa, w zależności od zakresu badania może wynosić od kilkuset złotych do kilku tysięcy złotych**, co przy zachowaniu aktualnego brzmienia § 7 ust. 3 wzoru umowy stawia pod wątpliwość opłacalność dostaw paliwa do Zamawiającego.

Zgodnie z § 6 ust.4 lit. b wzoru umowy Wykonawca będzie dostarczał przy każdej dostawie Zamawiającemu świadectwo jakości paliwa, a Zamawiający wyłącznie w przypadku podejrzeń co do jego jakości powinien przekazać jego próbkę do wybranego przez siebie niezależnego i akredytowanego laboratorium.

Odpowiedź: Zamawiający nie zmienia zapisu wzoru umowy.

3. W przypadku pozostawienia zapisów § 7 ust. 3 wzoru umowy bez zmian, wnosimy o udzielenia następujących informacji:

- a) wskazanie ilości badań próbek paliwa. Naszym zdaniem określenie „okresowe” jest zbyt ogólne,
- b) określenia zakresu badania próbek paliwa.
- c) wskazania dokładnego kosztu badania paliwa w toku realizacji umowy.

Przekazanie powyższych informacji jest niezbędne dla sporządzenia oferty, szczególnie pod kątem informacji opisanej w lit. c), zgodnie z art. 29 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r, poz. 1843 z późn. zm.)

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia sobie możliwość metody i sposobu badania laboratoryjnego próbek sprawdzanego paliwa (zgodnie z obowiązującymi przepisami na koszt Sprzedawcy).

4. Obniżenie kar opisanej w § 10 ust. 1 lit. a) i b) wzoru umowy do wysokości kolejno 0,5 % za każdy dzień opóźnienia dostawy danej partii paliwa oraz 3 % wartości umowy.

W opinii wykonawcy opisane kary w zaproponowanej wysokości są wygórowane i nieadekwatne 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.

5. Dodanie nowego ustępu w § 11 wzoru umowy.

Wnosimy o dodanie nowego ustępu w § 11 wzoru umowy, 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.

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 epidemii, pandemii 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 zniesienia wprowadzonych wcześniej ograniczeń lub innych restrykcji organizacji ruchu w miejscu dostawy lub na trasie do miejsca dostawy Zamawiający zobowiązany jest poinformować o tym niezwłocznie Wykonawcę w czasie pozwalającym na przygotowanie dostawy nie później jednak niż dzień przed terminem dostawy. W razie opóźnienia w dostawie lub braku dostawy z w/w przyczyn Zamawiający nie będzie formułował wobec Wykonawcy żadnych roszczeń lub pretensji.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Prezes Zarządu

Robert Dobosz