

Sosnowiec, dnia 11.09.2019r.

Numer zamówienia:
MPGO.271.11.2019

Dot. postępowania pn.: „Zakup i dostawa oleju napędowego letniego i zimowego dla Miejskiego Przedsiębiorstwa Gospodarki Odpadami Sp. z o.o. w Sosnowcu”.

I. Zamawiający, na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2018 r., poz. 1986, ze zm.), poniżej cytuje pytania złożone do wyżej wymienionego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego oraz przedkłada odpowiedzi Zamawiającego:

Szanowni Państwo

W nawiązaniu do opublikowanego ogłoszenia o wszczęciu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Zakup i dostawa oleju napędowego letniego i zimowego dla Miejskiego Przedsiębiorstwa Gospodarki Odpadami Sp. z o.o. w Sosnowcu”, znak MPGO.271.11.2019, niniejszym wnosimy o:

Pytanie nr 1:

Uzupełnienie § 2 ust. 1 i § 5 ust. 1 projektu umowy o olej przejściowy, do którego w dokumentacji przetargowej odwołuje się Zamawiający,

Odpowiedź na pytanie nr 1:

Zamawiający nie widzi konieczności zmiany zapisów § 2 ust. 1 i § 5 ust. 1 projektu umowy.

Z treści umowy wynika jednoznacznie, że przedmiotem zamówienia jest dostawa oleju napędowego letniego i zimowego, a jeśli termin dostawy zostanie wyznaczony w okresie, w którym należy dystrybuować olej przejściowy, wówczas wykonawca zobowiązany jest dostarczyć olej przejściowy.

Pytanie nr 2:

Korektę brzmienia § 7 ust. 2 projektu umowy, aby termin płatności był liczony od dnia dostawy.

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 § 7 ust. 2 projektu umowy: „Wynagrodzenie za wykonane dostawy będzie płatne z rachunku Zamawiającego na rachunek Wykonawcy wskazany na fakturze/rachunku, w terminie 30 dni od zrealizowania dostawy przez Wykonawcę.”

Odpowiedź na pytanie nr 2:

Zamawiający nie zmienia zapisów dotyczących terminu płatności. Termin płatności liczony od dnia otrzymania faktury jest powszechnie stosowany.

Pytanie nr 3:

Uwzględnienie w §10 wzoru umowy zapisu „wszelkie zmiany niniejszej umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności”.

Obligatoryjności formy pisemnej z zachowaniem rygoru nieważności dla opisanych działań wynika wprost z przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, stąd też dla uniknięcia jakichkolwiek wątpliwości, wnosimy o umieszczenie wspomnianego zapisu w § 10 wzoru umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 3:

Zamawiający dokona zmiany wzoru umowy.

Pytanie nr 4:

Obniżenie kar opisanych w § 8 ust. 1 pkt 3 i 4 oraz ust. 2. do wysokości 3 % wartości netto przedmiotu umowy określonej w § 6.2.

W opinii wykonawcy kary w zaproponowanej wysokości 10% wartości netto umowy 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 na pytanie nr 4:

Zamawiający nie zmieni zapisów dotyczących wysokości kary umownej.

Rozwiązanie umowy lub odstąpienie od niej stanowi realizację uprawnień związanych z wypadkami niewykonania lub nienależytego wykonania przez Wykonawcę zobowiązań wynikających z umowy. Zastrzeżenie kary umownej na wypadek rozwiązania umowy lub odstąpienia od umowy powoduje, że wypadki niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, które uprawniają Zamawiającego do rozwiązania umowy lub odstąpienia od umowy, stanowią jednocześnie podstawę do domagania się zapłaty kary umownej.

Zamawiający nie dokona jednak skatalogowania wszystkich przypadków, w których przyczyny niewykonania lub nienależytego wykonania kontraktu mogą zaistnieć po stronie Wykonawcy, dlatego w treści wzoru umowy w sprawie zamówienia została przewidziana możliwość jej rozwiązania lub odstąpienia od niej z powodu wystąpienia okoliczności, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca.

Pytanie nr 5:

Dodanie do § 8 projektu umowy następującego 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.”.

Odpowiedź na pytanie nr 5:

Zamawiający dokona zmiany wzoru umowy.

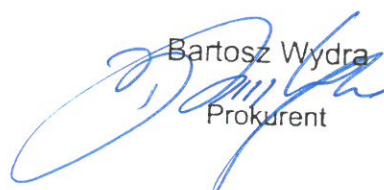
II. Na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986, ze zm.) Zamawiający dokonuje zmiany treści SIWZ w następujący sposób:

1. Do §8 dodaje się ust. 5 o następującym brzmieniu:

„8.5. W przypadku braku zapłaty przez Zamawiającego ceny sprzedaży towaru za dwie następujące po sobie 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”.

2. Do §10 dodaje się ust. 5 o następującym brzmieniu:
„10.5. Wszelkie zmiany niniejszej umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności”.

**Niniejsze pismo stanowi integralną część Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia
Nr MPMO.271.11.2019.**


Bartosz Wydra
Prokurent

PROKURENT

Magdalena Stolarska

