



Warszawa, dn. 08 MAR. 2018

Wydział Zamówień Publicznych
Komenda Stołeczna Policji

WZP- ...1386181.1024118.

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „Dostawy olejów silnikowych” numer sprawy: WZP-1074/18/37/T

Wydział Zamówień Publicznych KSP, działając w imieniu Zamawiającego zgodnie z art. 38 ust. 1, ust. 2 i ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2017 poz. 1579 ze zm.) zwana dalej ustawą Pzp, informuje o treści zadanych przez Wykonawców pytań i udzielonych przez Zamawiającego wyjaśnień oraz o zmianie treści w SIWZ.

Pytanie 1

Czy Zamawiający dopuści w pkt. 4 klasę ACEA: A3/B3 o klasie jakości 10W/40?

Odpowiedź na pytanie nr 1

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ tj. olej 10W/40 ma spełniać wymagania ACEA: A2/B2/E2 lub wyższe, tym samym dopuści klasę ACEA: A3/B3/E3

Pytanie 2

Co Wykonawca ma zaznaczyć w pkt. 1 Oferta Wykonawcy w przypadku, gdy jest dużym przedsiębiorstwem?

Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający informuje, że Wykonawca który jest dużym przedsiębiorstwem ma zaznaczyć że nie jest małym przedsiębiorstwem /średnim przedsiębiorstwem.

Pytanie 3

Prosimy o doprecyzowanie Załącznika nr 4 do SIWZ w zakresie informacji czy pkt. 1 dotyczy grupy kapitałowej w myśl art. 24 ust. 1 pkt. 3 ustawy PZP?

Czy też dotyczy grupy kapitałowej w przypadku spółki – matka-córka" (czyli że w skład grupy kapitałowej wchodzi inne spółki).

Prosimy o wstawienie w pkt. 3 znaku „*” z adnotacją „niepotrzebne skreślić”. W obecnej formie Wykonawca nie ma jak ustosunkować się do przedmiotu zapisu.

Odpowiedź na pytanie nr 3

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Zamawiający informuje, że pkt 1 załącznika nr 4 do SIWZ dotyczy grupy kapitałowej w myśl art. 4 pkt. 14 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (tj. Dz. U. z 2017 r. poz. 229 z późn. zm.) zwanej dalej Ustawą - „Ilekroć w Ustawie jest mowa o grupie kapitałowej - rozumie się przez to wszystkich przedsiębiorców, którzy są kontrolowani w sposób bezpośredni lub pośredni przez jednego przedsiębiorcę, w tym również tego przedsiębiorcy”;

Grupa kapitałowa obejmuje, zgodnie z art. 4 pkt 14 Ustawy, wszystkich przedsiębiorców, którzy są kontrolowani bezpośrednio lub pośrednio przez przedsiębiorcę, a więc pozostających wobec siebie w stosunku dominacji i zależności. Powiązania wewnątrz grup kapitałowych mogą przybrać przy tym różną postać, w zależności od stopnia ich intensywności, np. koncernu, trustu, holdingu
W skład grupy kapitałowej wchodzi zatem przedsiębiorcy zależni, jak i przedsiębiorca wobec nich dominujący, bowiem grupa ta jest *de facto* grupą kapitałową tego przedsiębiorcy.

Pytanie 4

Par. 2 ust. 8 Sugerujemy wskazanie, że chodzi o odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcja handlowych

Odpowiedź na pytanie nr 1-4

Zamawiający podtrzymuje zapisy Rozdz. XVII § 2 ust. 8 SIWZ.

Pytanie 5

Par. 3 ust. 1 – W par. 4 ust. 6 brakuje informacji, że zamówienie może być złożone w formie mailowej, co zostało wskazane w par. 3 ust. 1.

Odpowiedź na pytanie nr 5

Zamawiający informuje, że Rozdz. XVII §4 ust. 6 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„6. Zamówienia i reklamacje Zamawiający przekazywać będzie pisemnie (dopuszczalna droga faksowa lub e:mailową) w dni robocze w godz. 8⁰⁰-14⁰⁰ na adres lub nr faksu: (zgodnie z Ofertą Wykonawcy)”.

Pytanie nr 6

Par. 3 ust. 4 – czy chodzi o każdą osobę zastaną w miejscu odbioru dostawy, czy może legitymująca się stosownym upoważnieniem przy odbiorze? Tutaj należałoby doprecyzować.

Odpowiedź na pytanie nr 6

Zamawiający informuje, że Rozdz. XVII § 3 ust. 4 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„4. W czynnościach odbioru dostawy wezmą udział uprawnieni przedstawiciele Stron (zostaną podane w umowie)”.

Pytanie nr 7

Par. 3 ust. 10 i 12 – sugerujemy, żeby wskazać „(...) od dnia dostarczenia Wykonawcy protokołu zawierającego stwierdzone podczas odbioru niezgodności”.

Odpowiedź na pytanie nr 7

Zamawiający informuje, że Rozdz. XVII §3:

1) ust. 10 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„10. W przypadku ustalenia przy odbiorze, że dostarczony asortyment:

- a) jest niezgodny z zamówieniem lub postanowieniami niniejszej umowy;
- b) nie spełnia wymogów określonych w załączniku do umowy;
- c) został dostarczony w uszkodzonym opakowaniu,

Wykonawca zobowiązuje się do uzupełnienia, dostarczenia lub wymiany asortymentu w terminie **3 dni roboczych**, licząc od dnia sporządzenia i przekazania protokołu (dopuszczalna droga faksowa lub e:mailową) zawierającego stwierdzone podczas odbioru niezgodności”

2) ust. 12 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„12. W przypadku zaistnienia którejkolwiek z sytuacji opisanych w ust. 11, Wykonawca zobowiązuje się do wykonania dostawy zgodnie z postanowieniami umowy w terminie **3 dni roboczych**, licząc od dnia sporządzenia i przekazania protokołu (dopuszczalna droga faksowa lub e:mailową) zawierającego stwierdzone podczas odbioru niezgodności”.

Pytanie nr 8

Par. 4 ust. 2 - 3 dni robocze na rozpatrzenie reklamacji i powiadomienie Zamawiającego wyniku rozpatrzenia reklamacji to bardzo mało czasu, prosimy o jego wydłużenie do 5 dni roboczych.

Odpowiedź na pytanie nr 8

Zamawiający informuje, że ROZDZ. XVII § 4 ust. 2 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„2. W przypadku stwierdzenia w terminie, o którym mowa w ust. 1, że dostarczony asortyment jest zanieczyszczony, mętny, rozcieńczony, Zamawiający niezwłocznie powiadomi Wykonawcę w sposób opisany w ust. 6, o zaistniałej sytuacji. Wykonawca zobowiązany jest do rozpatrzenia reklamacji w terminie do **5 dni roboczych** licząc od daty złożenia reklamacji i powiadomienia o wyniku rozpatrzenia reklamacji Zamawiającego w powyższym terminie. W przypadku nieuwzględnienia reklamacji przez Wykonawcę, Zamawiający zastrzega sobie prawo do przeprowadzenia badań właściwości fizykochemicznych dla każdego rodzaju asortymentu. Badanie przeprowadzone zostanie w niezależnym, akredytowanym laboratorium ustalonym przez Stronę. Sporządzony na piśmie wynik analizy wraz z uzasadnieniem, będzie ostateczny i wiążący dla Stron”.

Pytanie nr 9

Par. 4 ust. 5 – Proponujemy ograniczyć obowiązek Wykonawcy do kosztów uzasadnionych i udokumentowanych.

Odpowiedź na pytanie nr 9

Zamawiający podtrzymuje zapisy Rozdz. XVII § 4 ust. 5 SIWZ.

Pytanie nr 10

Par. 4 ust. 7 Zmiana adresu e:mail też powinna podlegać zakomunikowaniu

Odpowiedź na pytanie nr 10

Zamawiający informuje, że Rozdz. XVII § 4 ust. 7 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„ 7. Wykonawca powiadomi Zamawiającego o każdorazowej zmianie numeru faksu, adresu e:mail na który będą składane zamówienia i reklamacje”.

Pytanie nr 11

Par. 5 ust. 1 Wykonawca zostaje obciążone szeregiem kar umownych na skutek niewykonania/nienależytego wykonania umowy.

Brakuje analogicznych zapisów zastrzeżonych na rzecz Wykonawcy. Proponujemy zatem o wprowadzenie możliwości odstąpienia od umowy ze skutkiem na przyszłość np. w przypadku braku zapłaty wynagrodzenia z dwóch wystawionych faktur lub innych przypadków niewykonania lub

nienależytego wykonania Umowy przez zamawiającego, a co za tym idzie możliwość obciążenia zamawiającego j karami umownymi. Pkt a i b powinny zastrzegać karę umowna dla każdej ze stron w przypadku zaistnienia wskazanych tam okoliczności

Pytanie nr 12

Par. 6 ust. 5 Sugerujemy ograniczyć odpowiedzialność Wykonawcy za działania swych podwykonawców w ten sposób, że Wykonawca będzie odpowiedzialny tylko wtedy , gdy działania te stanowią efekt umyślności lub rażącego niedbalstwa podwykonawców;

Par. 7 ust. 1 pkt a-c – Jakiegokolwiek zmiana cen jednostkowych wymaga zgody obu stron w formie aneksu. Druga strona wprowadziła jednostronną zmianę warunków w tym zakresie, co jest niedopuszczalne

Pytanie nr 13

Par 7 ust. 3 – Brak analogicznych zapisów dla LO – kom. Jw. Dot. par 5 ust. 1 par. 7 ust. 4 – Rekomendujemy jego wykreślenie. Brak zgody na umowną modyfikację klauzuli rebus si stantibus wyłącznie na korzyść Zamawiającego. Co do zasady stosowania klauzuli rebus sic stantibus możliwe jest m.in. w razie nadzwyczajnej zmiany sytuacji gospodarczej, tzn. zmian szczególnie głębokiej (załamania gospodarczego objawiającego się hiperinflacją, gwałtownym spadkiem dochodu narodowego, bardzo dużym bezrobociem, masowymi upadłościami przedsiębiorców itp.), a realizacja tego uprawnienia odbywa się w drodze powództwa.

Odpowiedź na pytania nr 11-13

Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 36 ust. 1 pkt 16 Ustawy Pzp, Zamawiający zobowiązany jest zawrzeć w treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia „istotne dla stron postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego, ogólne warunki umowy albo wzór umowy, jeżeli zamawiający wymaga od wykonawcy, aby zawarł z nim umowę w sprawie zamówienia publicznego na takich warunkach”. Z art. 36 ust. 1 pkt 16 Ustawy Pzp wynika, że Zamawiający nie tylko jest obowiązany ustalić warunki umowy, ale również ma uprawnienie do ich ukształtowania zgodnie ze swoimi potrzebami i wymaganiami. Wskazuje na to wyraźnie treść art. 36 ust. 1 pkt 16 Ustawy Pzp: „jeżeli zamawiający wymaga od wykonawcy, aby zawarł z nim umowę w sprawie zamówienia publicznego na takich warunkach”.

W wyroku z dnia 29 stycznia 2014 r., KIO 69/14, Krajowa Izba Odwoławcza odnosząc się do ograniczenia zasady swobody umów oraz wysokości kar umownych w umowie w sprawie zamówienia publicznego stwierdziła, że „Zasada równości stron stosunku zobowiązaniowego podlega modyfikacji i specyficznemu ograniczeniu zasady swobody umów (art. 353¹ k.c.), a pewna nierówność stron umowy w sprawie zamówienia publicznego wynika wprost z przepisów ustawy zawierającej instrumenty prawne zastrzeżone wyłącznie na korzyść zamawiającego. Zamawiający działa w interesie publicznym, w celu zaspokojenia potrzeb publicznych i ryzyko niepowodzenia zamierzonego celu prowadzi do niezaspokojenia uzasadnionych potrzeb szerszej zbiorowości. Zatem, ryzyko zamawiającego przewyższa normalne ryzyko związane z prowadzeniem działalności gospodarczej, które występuje, gdy umowę zawierają dwaj przedsiębiorcy (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 30 czerwca 2010 r., sygn. akt KIO/UZP 1189/10). W wyroku z dnia 22 grudnia 2008 r. KIO/UZP 1431/08, Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że „Na gruncie p.z.p., kara umowna ma szczególne znaczenie. Bardzo istotna jest funkcja prewencyjno - wychowawcza, z punktu widzenia której, kara umowna ma stanowić zaporę dla dokonywania naruszeń, a skuteczną barierą będzie wtedy, kiedy jej dolegliwość będzie miała znaczenie, w sensie finansowym, dla wykonawcy.” „Określona przez zamawiającego wysokość kar umownych ma za zadanie dyscyplinować wykonawców do prawidłowego i terminowego realizowania przedmiotu umowy” – KIO 113/13; KIO 117/13.

W związku z powyższym, Zamawiający informuje, iż podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 14

Par. 7 ust. 8 – Czy zmiana np. adresu e-mail wymaga aneksu do umowy? Czy nie byłoby wystarczające jednostronne pisemne powiadomienie? Adresy zamieszkania właścicieli firmy?

Powyższe wyjaśnienia należy traktować wiążąco dla Stron.

Odpowiedź na pytanie nr 14

Zamawiający informuje, że Rozdz. §7:

1) ust. 7 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„7. Wykonawca zobowiązuje się do informowania Zamawiającego o zmianie:

- a) formy prawnej prowadzonej działalności gospodarczej,
- b) o wszczęciu postępowania upadłościowego i ugodowego,
- c) zmianie adresu siedziby firmy,
- d) adresów zamieszkania właścicieli firmy
- e) numerów faksu, telefonu i adresu e-mail, służących do prowadzenia korespondencji

prowadzonej w okresie obowiązywania umowy".

2) ust. 8 SIWZ otrzymuje brzmienie:

„8. Zmiana, o której mowa w ust. 7 lit. a)-d) obowiązują od dnia podpisania przez Strony aneksu w tym zakresie.”

Pytanie nr 15

Par. 9 ust. 1 – sugerujemy siedzibę Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 15

Zamawiający podtrzymuje zapisy Rozdz. XVII §9 ust. 1 SIWZ.

Pytanie nr 16

Prosimy o dodanie do treści umowy następującego postanowienia, ujętego w odrębną jednostkę redakcyjną:

„§

Strony zgodnie postanawiają, iż wszelkie płatności na rzecz Dostawcy wynikające z Umowy, realizowane będą na następujący rachunek bankowy Dostawcy nr (...) Zmiana numeru rachunku bankowego wymaga zmiany Umowy w formie pisemnej pod rygorem nieważności”.

Odpowiedź na pytanie nr 16

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższy zapis.

Jednocześnie z uwagi na powyższe wątpliwości prosimy o zmianę terminu składania ofert.

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany treści SIWZ w zakresie:

1. Rozdz. XI pkt 5 SIWZ, który otrzymuje brzmienie: **„Termin składania ofert upływa w dniu 12.03.2018r. godz. 12:00”**
2. Rozdz. XI pkt 6 SIWZ, który otrzymuje brzmienie: **„Otwarcie złożonych ofert nastąpi w dniu 12.03.2017r. godz. 13:00”.**

Pytanie nr 17

Proszę o wyjaśnienie i ew. modyfikację zapisu § 7 pkt. 1 lit. a) wzoru umowy. Jest: "Zamawiający dopuszcza zmianę cen jednostkowych brutto PLN w przypadku ustawowej zmiany stawki podatku Vat".

Z posiadanych informacji wiem, że w ciągu tego roku kalendarzowego powinno dojść do zmiany stawki podatku akcyzowego na oleje smarowe (w tym na oleje silnikowe) oznaczone kodem CN 3403. Takim kodem celnym (CN) oznaczane są oleje zawierające w swym składzie dodatki syntetyczne. Właśnie takie oleje są przedmiotem postępowania. Obecnie na takie oleje stawka akcyzy wynosi "0", po zmianie przepisów prawdopodobnie będzie wynosiła 1,18 zł / litr, jak inne oleje oznaczone kodem CN 2710.

W związku z powyższym, proszę o wprowadzenie stosownego zapisu we wzorze umowy, który zezwalałby na zmianę ceny jednostkowej oleju również w przypadku urzędowej zmiany stawki akcyzy w trakcie obowiązywania umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 17

Zamawiający informuje, że Rozdz. XVII §7 ust. 1 lit a SIWZ otrzymuje brzmienie:

„a. SIWZ ustawowej zmiany stawki podatku VAT, która na dzień składania ofert wynosi% (zgodnie z ofertą Wykonawcy) lub urzędowej zmiany stawki akcyzy w trakcie obowiązywania umowy”.

ZASTĘPCA NACZELNIKA
Wydziału Zamówień Publicznych
Komendy Stołecznej Policji
Lukasz WEREDA