

znak: WAG-II.261.15.2019
WAG-II.W.99.EA.2019

Katowice, dnia ...15...marca 2019 r.

DO**WYKONAWCÓW****dotyczy:** zamówienie nr 3/pn/2019 – zakup (dostawa) paliw płynnych przy użyciu kart paliwowych

Na podstawie art. 38 ust.2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t.Dz.U.2018.1986 ze zm.), zwanej dalej „pzp”, przekazuję Państwu treść zapytań do SIWZ, jakie wpłynęły w związku z przedmiotowym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego oraz udzielam wyjaśnień. Pytania – wnioski o wyjaśnienie treści SIWZ zostały złożone przed upływem terminu, o którym mowa w art. 38 ust.1 pzp.

Pytanie 1:

Dotyczy §5 ust.1 - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę terminu płatności faktury na 21 dni licząc od daty wystawienia faktury? Pod warunkiem, że Wykonawca dostarczy fakturę minimum 7 dni przed upływem terminu płatności.

Odpowiedź:

Określone w §5 ust.1 z uwzględnieniem §5 ust.2 wzoru umowy zasady płatności faktur odnoszące się do terminu zapłaty (tj. w ciągu 14 dni licząc od dnia wystawienia faktury, przy czym Wykonawca obowiązany jest dostarczyć fakturę do siedziby Zamawiającego nie później niż na 10 dni przed upływem terminu płatności, przy uwzględnieniu postanowienia stanowiącego, iż w przypadku niezachowania przez Wykonawcę terminu dostarczenia faktury, o którym mowa w §5 ust.1 in fine, zapłata faktury nastąpi w ciągu 7 dni licząc od dnia wpływu faktury do siedziby Zamawiającego), należy uznać za optymalne zarówno z punktu widzenia interesów Zamawiającego, jak i Wykonawcy. Zasady te uwzględniają obowiązujący u Zamawiającego schemat obiegu dokumentów księgowych i wynikające z niego terminy weryfikacji dowodu księgowego oraz zatwierdzania do wypłaty. Podkreślić należy, iż Zamawiający jako podmiot należący do sektora finansów publicznych nie może ponosić negatywnych następstw dostarczania przez Wykonawcę faktur w terminie uniemożliwiających ich terminową zapłatę.

Pytanie 2:

Czy istnieje możliwość odstąpienia od wymogu przedstawiania na każde żądanie świadectw jakości oferowanych paliw (§1 ust.4a), gdyż dokumenty dotyczą dostarczonej pewnej partii paliwa i są ogólnodostępne na każdej stacji, a więc również i dla Zamawiającego?

Odpowiedź:

W §1 ust. 4a wzoru umowy in fine **dopisuje się zdanie w brzmieniu:**

„Obowiązek przedkładania świadectw jakości paliw dotyczy postępowań reklamacyjnych.”

Pytanie 3:

Czy Zamawiający zaakceptuje w §1 ust. 6, aby karty paliwowe wydane zostały w ciągu 15 dni roboczych od przedłożenia wniosku/zamówienia na karty przez Zamawiającego po podpisaniu umowy, lub przedłożenia wniosku/zamówienia w przypadku blokady danej karty (utrata, zmiana danych i itp.) lub zamówienia nowej karty?

Odpowiedź:

Termin 10 dni roboczych licząc od dnia złożenia zamówienia na karty, o którym mowa w §1 ust.6 wzoru umowy (dotyczy nowych kart), a także termin 15 dni, o którym mowa w §1 ust.8 wzoru umowy (dotyczy duplikatu kart), wydaje się być terminem wystarczającym dla zrealizowania zamówienia/ zgłoszenia.

Powyższe potwierdza dotychczasowe doświadczenie Zamawiającego w realizacji umów na zakup paliwa. Jednocześnie zwraca się uwagę na zapis §1 ust.11 wzoru umowy stanowiący, iż postanowienia ogólnych warunków używania kart paliwowych obowiązujące u Wykonawcy sprzeczne z postanowieniami niniejszej umowy nie wiążą Stron. W przypadku sprzeczności pomiędzy postanowieniami ogólnych warunków używania kart paliwowych a postanowieniami umowy, rozstrzygać będzie treść umowy.

Pytanie 4:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zaakceptowania poniższego taryfikatora opłat za karty (§1 ust.6 i 8): *10 zł netto za kartę nową,*10 zł netto za kartę dodatkową wydawaną w trakcie realizacji umowy, *10 zł netto za kartę wymienną (na skutek zagubienia, kradzieży, zmiany dotychczasowych danych etc.)?

Odpowiedź:

Zamawiający przewiduje uiszczenie opłaty w wysokości 10,00 zł netto za sztukę (§1 ust.8 wzoru umowy) w przypadku wystawienia duplikatu karty zagubionej, skradzionej, zniszczonej, wymagającej zmiany danych etc., przy uwzględnieniu zastrzeżenia, iż wysokość wynagrodzenia całkowitego brutto umowy nie może zostać w trakcie realizacji umowy przekroczona/ suma faktur VAT wystawionych na podstawie umowy nie może przekroczyć wynagrodzenia całkowitego brutto umowy.

Odnosnie kart nowych (13) wydawanych bezpośrednio po zawarciu umowy w terminie do 10 dni roboczych licząc od dnia złożenia zamówienia, bądź kart dla dodatkowych samochodów, Zamawiający nie przewiduje uiszczania opłat.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość usunięcia z zapisu w §1 ust. 11 słowa: „nie obowiązują”?

Odpowiedź:

Zwraca się uwagę, iż ostateczna redakcja §1 ust.11 zdanie 1 wzoru umowy nastąpi na etapie zawierania umowy z wybranym wykonawcą, odpowiednio do treści oferty złożonej przez tego wykonawcę w niniejszym zamówieniu. Powyższe założenie wynika z uwagi umieszczonej w §1 ust.11 wzoru umowy w brzmieniu: [** zapis zostanie zredagowany odpowiednio do treści oferty złożonej przez Wykonawcę w zamówieniu nr 3/pn/2019*].

Patrz również pkt III formularza opis przedmiotu zamówienia i kalkulacja cenowa oraz pkt III pkt 1 SIWZ.

Pytanie 6:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość usunięcia zapisu w §5 ust. 1 od słów: „...przy czym Wykonawca...” do końca zdania? Wykonawca proponuje, że dostarczy fakturę na 5 dni przed upływem terminu płatności. Pragnę poinformować iż zgodnie z art. 106i ust. 1 ustawy o VAT fakturę wystawia się nie później niż piętnastego dnia od zakończenia miesiąca, w którym dokonano sprzedaży. Następnie faktura jest niezwłocznie wysłana do Zamawiającego. Wykonawca proponuje również e-fakturę zamiast faktury papierowej. E-faktura jest zamieszczana na dedykowanym portalu, a powiadomienie o jej wystawieniu i możliwości pobrania jest wysyłane na adres mailowy Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie widzi uzasadnienia dla usuwania ww. zapisu - patrz odpowiedź na pytanie 1.

Zwraca się uwagę, iż termin płatności faktur opisany we wzorze umowy nie narusza przepisów ustawy o podatku od towarów i usług, w tym przepisów regulujących termin wystawiania faktur przez sprzedawcę.

Odnosząc się do kwestii e-faktury stwierdzić należy, iż z dniem wejścia w życie ustawy z dnia 09.11.2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym (Dz.U. poz.2191), tj. z dniem 18 kwietnia 2019 r., Zamawiający co do zasady zobowiązany będzie do odbierania od Wykonawcy ustrukturyzowanych faktur elektronicznych przesłanych za pośrednictwem platformy.

Zgodnie jednak z art.12 ust.2 cyt. ustawy (przepis przejściowy), przepisów niniejszej ustawy nie stosuje się do postępowań o udzielenie zamówienia publicznego, postępowań o zawarcie umowy koncesji oraz postępowań w sprawie wyboru partnera prywatnego, wszczętych przed dniem wejścia w życie niniejszej ustawy, i umów zawartych w wyniku takich postępowań.

Pytanie 7:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zastąpienia w §5 ust. 9 słów: „ zapłacie wynagrodzenia” na słowa: „transakcjach handlowych”?

Odpowiedź:

§5 ust. 9 wzoru umowy otrzymuje następujące brzmienie:

„9. Zamawiający zapłaci Wykonawcy odsetki ustawowe za opóźnienie w zapłacie wynagrodzenia (danej faktury), liczone od dnia następnego po dniu, w którym zapłata miała być dokonana, po otrzymaniu pisemnego wezwania do zapłaty”.

Pytanie 8:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany w §6 ust. 1 pkt. 1) poprzez zmniejszenie kary umownej do kwoty 2.500 zł oraz dodania analogicznej możliwości określonej w §6 ust. 1 pkt. 1) dla Wykonawcy? Zgodnie z zasadą równości stron Wykonawca również powinien mieć możliwość otrzymania wypłaty kary umownej w sytuacji odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zważywszy okoliczność, dla jakiej przewidziano obowiązek zapłaty kary umownej w kwocie 5.000,00 zł, stwierdzić należy, iż kara ta nie stanowi kary wygórowanej, lecz karę odpowiednią do sytuacji rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

Rozwiązanie umowy definiowane jest jako rozwiązanie umowy ze skutkiem natychmiastowym w przypadku rażącego naruszenia umowy, za które uznaje się (por. §6 ust.2 wzoru umowy):

- brak możliwości zakupu paliwa w danym punkcie sprzedaży (stacji benzynowej) za wyjątkiem sytuacji wskazanych w §6 ust.1 pkt 2 umowy;
- brak wymiany karty lub dostarczenia nowej karty na zasadach określonych w §1 ust.7 i ust.8 umowy, a także powtarzający się brak możliwości zakupu paliwa (czterokrotnie lub więcej w ciągu miesiąca kalendarzowego) w przypadku, o którym mowa w §6 ust.1 pkt 2 umowy.

Należy zwrócić uwagę, iż zgodnie z §6 ust.1 pkt 2 umowy obowiązek zapłaty kary umownej zostaje wyłączony w następujących przypadkach: awaria systemu komputerowego danej stacji Wykonawcy, przerwa spowodowana wskutek modernizacji danej stacji, przerwa w dostawie energii elektrycznej, bądź czasowe wyłączenie ze sprzedaży, tj. dostawa paliwa albo prace związane z konserwacją zbiorników paliwowych.

Zamawiający nie znajduje uzasadnienia dla wprowadzenia kary umownej obciążającej Zamawiającego w sytuacji odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

Celem zawarcia umowy w wyniku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest wykonanie danego zamówienia, co ma na względzie zabezpieczenie potrzeb i realizację zadań spoczywających na podmiocie Zamawiającym.

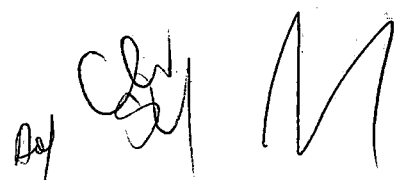
Stosownie do art. 483 k.c. instytucja kary umownej ma na celu naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego.

Brak w stosunku cywilnoprawnym, który będzie łączył strony umowy, takich zobowiązań niepieniężnych, których niewykonanie przez Zamawiającego uzasadniałoby możliwość odstąpienia Wykonawcy od umowy. Spełnienie świadczenia przez Zamawiającego następuje poprzez zapłatę sumy nominalnej (ceny), a nie poprzez wykonanie zobowiązań niepieniężnych. Stosowna regulacja na wypadek niedotrzymania tego zobowiązania przez Zamawiającego została już przewidziana w §5 ust. 9 wzoru umowy.

Ponadto zwraca się uwagę, iż zapis §6 ust.7 wzoru umowy (odstąpienie od umowy przez Zamawiającego) stanowi powtórzenie treści art. 145 ust.1 pzp; stanowi zatem przeniesienie na grunt umowy regulacji ustawowej powszechnie obowiązującej, która będzie miała zastosowanie niezależnie od okoliczności umieszczenia treści ww. przepisu w umowie.

Pytanie 9 :

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość dołączenia już do właściwej umowy (po wyborze oferenta) załącznika w postaci ogólnych warunków sprzedaży i używania kart paliwowych Wykonawcy -



w odniesieniu do kwestii nie uregulowanych w umowie (wskazany regulamin stanowi załącznik niniejszej korespondencji)?

Odpowiedź:

Zgodnie z pkt III pkt 1 SIWZ, Wykonawca winien załączyć do oferty zaparafowane przez siebie ogólne warunki używania kart paliwowych w przypadku, gdy takowe obowiązują u Wykonawcy.

Postanowienia ogólnych warunków używania kart paliwowych sprzeczne z postanowieniami umowy (wzoru umowy) nie będą wiązały Stron. W przypadku sprzeczności pomiędzy postanowieniami ogólnych warunków używania kart paliwowych a postanowieniami umowy, rozstrzygać będzie treść umowy (wzoru umowy). Patrz pkt III formularza opis przedmiotu zamówienia i kalkulacja cenowa oraz §1 ust.11 wzoru umowy.

Zamawiający nie udostępnia treści regulaminu załączonego przez Autora zapytania. Udostępnienie (upublicznienie w ramach udzielanych odpowiedzi) ww. regulaminu, nawet po dokonaniu niezbędnej anonimizacji, mogłoby umożliwić identyfikację Wykonawcy – Autora zapytania.

Jednocześnie informuję, iż w pkt III pkt 1a SIWZ zdanie ostatnie otrzymuje brzmienie: „**Patrz pkt II formularza opis przedmiotu zamówienia i kalkulacja cenowa.**” Korekta ma charakter porządkowy.

Zmiany treści SIWZ wynikające z niniejszego pisma wprowadza się na podstawie art. 38 ust.4 pzp.
Termin składania (otwarcia ofert) pozostaje bez zmian.

Z poważaniem

Z upoważnienia Dyrektora
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach
ZASTĘPCA DYREKTORA
DS. EKONOMICZNO-FINANSOWYCH

13.05.2019

NACZELNIK
Wydziału Administracyjno-Gospodarczego
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach

Marian Ziółko

KIEROWNIK
Działu Inwestycji i Zamówień Publicznych
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach

Katarzyna Kliš

RADCA PRAWNY

Bartosz Kania