

W związku z ogłoszonym przetargiem pn. „**Dostawa oleju opałowego dla jednostek organizacyjnych w sezonie grzewczym 2008/2009**” w dniu 1 października 2008 roku wpłynął do Zamawiającego protest następującej treści:

1. Na podstawie art.180 ust.3 pkt.1) oraz art.180 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych wnosimy o wprowadzenie do projektu umowy zapisu:

„W przypadku niedotrzymania terminu płatności Wykonawca może wstrzymać się z realizacją dalszych dostaw częściowych i takie zachowanie Wykonawcy nie będzie traktowane jako niewykonanie lub nienależyte wykonanie przedmiotu umowy.”

Zamawiający wprowadził do umowy zapisy zabezpieczające go przed ewentualnym złamaniem umowy przez Dostawcę natomiast nie zabezpieczył w żaden sposób interesów Dostawcy co jest sprzeczne z zasadami równego traktowania podmiotów gospodarczych.

Nie wprowadzenie takiego zapisu może na podstawie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy Prawo zamówień publicznych skutkować unieważnieniem postępowania o udzielenie zamówienia.

2. Na podstawie art.180 ust.3 pkt.1) ustawy Prawo zamówień publicznych wnosimy o wprowadzenie zapisu w Specyfikacji istotnych warunków zamówienia i projekcie umowy, umożliwiającego tzw. mierzenie ilości sprzedanego oleju opałowego w temperaturze 15°C i na tej podstawie wystawianie faktury.

Brak w/w zapisu rozumiemy (być może niesłusznie) jako oczekiwanie rozliczeń w temperaturze rzeczywistej.

Wymóg taki jest bardzo trudny do spełnienia przez firmy małe i średnie, które dostarczając olej opałowy przy temperaturze poniżej 15°C (ponieważ z reguły większe dostawy realizowane są w okresach obniżonej temperatury) ponosiłyby stratę w wysokości ok. 1,5% produktu na każdej dostawie. Podtrzymywanie takiego wymogu ogranicza zatem swobodę konkurencji, co jest sprzeczne z zasadami ustawy pzp, określonymi w art.7.

Zgodnie z Ustawą z dnia 23 stycznia 2004r o podatku akcyzowym Dz.U. Nr 29 z 2004r., poz. 257 producenci paliw, m.in. PKN ORLEN SA stosują objętościowy system sprzedaży paliw oparty na m³ w temperaturze referencyjnej 15°C.

Dlatego wnosimy o dodanie zapisu że dostarczane ilości oleju opałowego będą fakturowane w temperaturze referencyjnej 15°C, zgodnie z Ustawą z dnia 23 stycznia 2004r o podatku akcyzowym Dz.U. Nr 29 z 2004r., poz. 257.

Uprzejmie prosimy o wprowadzenie odpowiednich zapisów do SIWZ oraz projektu umowy, licząc na Państwa obiektywizm oraz równe traktowanie wykonawców.

Działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Prawo Zamówień Publicznych w związku ze złożonym protestem Zamawiający dokonuje modyfikacji SIWZ dla zadania pod nazwą „**Dostawa oleju opałowego dla jednostek organizacyjnych w sezonie grzewczym 2008/2009**” – ogłoszenie w BZP pod numerem 241141/2008 z dnia 30 września 2008 roku w następujący sposób

- w § 1 ust. 4 wzoru umowy stanowiącej załącznik do SIWZ o dotychczasowym brzmieniu „Zamawiający zastrzega sobie prawo każdorazowego sprawdzenia dostarczonego oleju co do zgodności jego ilości i jakości ze świadectwem i atestem.”

na nowy

„Zamawiający zastrzega sobie prawo każdorazowego sprawdzenia dostarczonego oleju co do zgodności jego ilości mierzonej w temperaturze 15°C i jakości ze świadectwem i atestem.”

- § 3 wzoru umowy stanowiącej załącznik do SIWZ o dotychczasowym brzmieniu „1. Strony postanawiają, że obowiązującą ich formę odszkodowania będą stanowiły kary umowne, które naliczane będą w następujących wypadkach i wysokościach:
2. Dostawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:
- a) za zwłokę w wykonaniu określonego w harmonogramie etapu dostaw w wysokości po 0,5 % wynagrodzenia przewidzianego za wykonanie tego etapu dostawy dla danej jednostki za każdy dzień zwłoki,
- b) za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Dostawcy w wysokości 20 % wynagrodzenia umownego.
3. W przypadku nie dotrzymania terminów dostaw bądź dostarczenia opału nie spełniającego warunków zamówienia, zamawiający może zerwać umowę w terminie natychmiastowym.
4. W przypadku określonym w ust. 3 Dostawca może żądać jedynie zapłaty za zrealizowane dostawy.”

Otrzymuje brzmienie

- „1. Strony postanawiają, że obowiązującą ich formę odszkodowania będą stanowiły kary umowne, które naliczane będą w następujących wypadkach i wysokościach:
2. Dostawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:
- a) za zwłokę w wykonaniu określonego w harmonogramie etapu dostaw w wysokości po 0,5 % wynagrodzenia przewidzianego za wykonanie tego etapu dostawy dla danej jednostki za każdy dzień zwłoki,
- b) za odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Dostawcy w wysokości 20 % wynagrodzenia umownego.
3. W przypadku nie dotrzymania terminów dostaw bądź dostarczenia opału nie spełniającego warunków zamówienia, zamawiający może zerwać umowę w terminie natychmiastowym.
4. W przypadku określonym w ust. 3 Dostawca może żądać jedynie zapłaty za zrealizowane dostawy.
5. W przypadku niedotrzymania terminu płatności przez Zamawiającego Dostawca może wstrzymać się z realizacją dalszych dostaw częściowych i takie zachowanie Dostawcy nie będzie traktowane jako niewykonanie lub nienależyte wykonanie przedmiotu umowy”

Horyniec-Zdrój, dnia 2 października 2008 roku