

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawy paliw znak 1/ZP/17.

PYTANIA

1. Zamawiający nie wskazuje jednoznacznie czy zakupione paliwo wykorzystywane będzie do celów własnych czy może będzie odsprzedawane (również poza granicami kraju) oraz czy w związku z tym Zamawiający posiada stosowną koncesję na obrót paliwami ciekłymi.

a) Jeśli zamawiane paliwa będą wykorzystywane przez Zamawiającego wyłącznie dla celów własnych prosimy o dodanie do umowy następującego zapisu (albo złożenia przy zawieraniu umowy oświadczenia o następującej treści):

„Zamawiający oświadcza, iż nie prowadzi działalności gospodarczej w zakresie wytwarzania lub obrotu paliwami i energią w rozumieniu art. 32 ust.1 pkt 1 oraz pkt 4 Ustawy z dnia 10.04.1997 r. Prawo Energetyczne (tekst jednolity Dz. U. z 2017 r., poz. 220 z późn. zm.) [dalej także: „prawo energetyczne”], zaś:

- Oleje napędowe do celów napędowych o kodach CN 27101943, CN 27102011

zakupione od Wykonawcy przeznaczone będą wyłącznie na własny użytek. O zmianie sytuacji faktycznej/prawnej w tym przedmiocie Zamawiający powiadomi Wykonawcę i prześle aktualne dokumenty w terminie do 7 dni roboczych od zaistniałej zmiany.

W przypadku gdy paliwa nabywane od Wykonawcy będą miały podlegać dalszej sprzedaży na terytorium Polski lub wywozowi i odsprzedaży poza terytorium Polski, Zamawiający zobowiązuje się do uzyskania stosownej koncesji na obrót paliwami lub na obrót paliwami ciekłymi z zagranicą przed dokonaniem obrotu tymi paliwami ciekłymi i niezwłocznego poinformowania Wykonawcy o jej uzyskaniu.

Zamawiający oświadcza, iż jest świadomy odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu sprzedaży paliw ciekłych przez Zamawiającego bez posiadania przez niego wymaganej koncesji.

W przypadku naruszenia przez Zamawiającego zobowiązania do zużycia paliwa wyłącznie na potrzeby własne, w szczególności w przypadku dokonania przez niego odsprzedaży paliwa bez wymaganej koncesji lub dokonania przez Zamawiającego obrotu z zagranicą paliwami kupionymi od Wykonawcy bez wymaganej koncesji, Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy kwoty w wysokości równej prawomocnej karze administracyjnej wymierzonej Wykonawcy przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki w wysokości nie mniejszej niż 50 tysięcy złotych a nie większej niż 250 tysięcy złotych za każdy przypadek naruszenia zgodnie z art. 56 ust. 2h pkt 7 prawa energetycznego, w związku ze stwierdzeniem przez ten organ naruszenia przez Wykonawcę warunków udzielonej koncesji lub naruszenia przepisów powszechnie obowiązujących w zakresie obrotu hurtowego paliwami ciekłymi pomiędzy podmiotami koncesjonowanymi”.

b) Jeśli zamawiane paliwa będą przeznaczone przez Zamawiającego do dalszego obrotu prosimy o dodanie do umowy następującego zapisu (albo złożenia przy zawieraniu umowy oświadczenia o następującej treści):

„Zamawiający oświadcza, iż prowadzi działalność gospodarczą w zakresie obrotu następującymi paliwami i energią w rozumieniu art. 32 ust.1 pkt 4 Ustawy z dnia 10.04.1997 r. Prawo Energetyczne (Dz. U. z 2017 r., poz. 220 z późn. zm.) [dalej także: „prawo energetyczne”] zgodnie z zapisami posiadanej koncesji:

- Olejami napędowymi do celów napędowych o kodach CN 27101943, CN 27102011.

W przypadku gdy paliwa nabywane od Wykonawcy będą miały podlegać wywozowi i odsprzedaży poza terytorium Polski, Zamawiający zobowiązuje się do uzyskania stosownej koncesji na obrót paliwami ciekłymi z zagranicą przed dokonaniem obrotu tymi paliwami ciekłymi i niezwłocznego

poinformowania Wykonawcy o jej uzyskaniu.

Zamawiający zobowiązuje się dostarczyć Wykonawcy stosowne koncesje. O zmianie sytuacji faktycznej/prawnej w przedmiocie posiadania koncesji Zamawiający powiadomi Wykonawcę i prześle aktualne dokumenty w terminie do 7 dni roboczych od zaistniałej zmiany.

Zamawiający oświadcza, że jest świadomy odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu sprzedaży paliw ciekłych przez Zamawiającego bez posiadania wymaganej koncesji.

W przypadku dokonania przez Zamawiającego obrotu z zagranicą Paliwami kupionymi od Wykonawcy bez wymaganej koncesji, Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy kwoty w wysokości równej prawomocnej karze wymierzonej Wykonawcy przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki z tytułu sprzedaży paliw ciekłych do przedsiębiorców nie posiadających koncesji jeżeli taka koncesja była wymagana w wysokości nie mniejszej niż 50 tysięcy złotych a nie większej niż 250 tysięcy złotych za każdy przypadek naruszenia zgodnie z art. 56 ust.2h pkt 7 prawa energetycznego.

W przypadku utraty przez Zamawiającego posiadanej koncesji, uprawniającej do obrotu paliwami zakupionymi od Wykonawcy, nie poinformowania o tym fakcie Wykonawcy i dokonania obrotu tymi produktami bez wymaganej koncesji, Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy kary umownej w wysokości równej prawomocnej karze administracyjnej wymierzonej Wykonawcy przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki wynoszącej, zgodnie z art. 56 ust.2h pkt 7 prawa energetycznego, nie mniej niż 50 tysięcy złotych a nie więcej niż 250 tysięcy złotych w związku z stwierdzeniem przez ten organ naruszenia przez Wykonawcę warunków udzielonych koncesji, lub naruszeniem przepisów powszechnie obowiązujących w zakresie obowiązku obrotu hurtowego paliwami ciekłymi tylko pomiędzy podmiotami posiadającymi właściwe koncesje.”

c) Jeśli zamawiane paliwa będą wykorzystywane przez Zamawiającego dla celów własnych oraz będą przeznaczone do dalszego obrotu prosimy o dodanie do umowy zapisu albo złożenia przy zawieraniu umowy oświadczenia o treści wskazanej w punkcie b).

2. Czy Zamawiający prowadzi obrót paliwami ciekłymi z zagranicą i posiada stosowną koncesję?

3. W celu przeciwdziałania oszustwom podatkowym i działania szarej strefy w obrocie paliwami płynnymi, na podstawie Ustawy z dnia 26.07.2013r o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług oraz niektórych innych ustaw oraz na podstawie Ustawy z dnia 9.04.2015r. o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług oraz ustawy – Prawo zamówień publicznych, zgodnie z intencją Ustawodawcy została wprowadzona solidarna odpowiedzialność nabywcy za rozliczenia i zobowiązania VAT sprzedawcy w obrocie hurtowym paliwami płynnymi. Aby uniknąć odpowiedzialności solidarnej za ewentualne nieprawidłowości sprzedawców/dostawców/importerów paliw płynnych wprowadzono kaucje gwarancyjne, które stanowią zabezpieczenie ewentualnych uszczupień skarbowych z tytułu nieodprowadzonego podatku VAT. Aktualnie wysokość kaucji może wynosić od 1 mln zł do 10 mln zł, przy czym kaucja w wysokości 10 mln zł zwalnia nabywcę z odpowiedzialności solidarnej ze sprzedającym niezależnie od wielkości ewentualnych uszczupień skarbowych z tytułu nieodprowadzonego podatku VAT. W interesie Zamawiającego jest aby Wykonawca złożył kaucję gwarancyjną w Urzędzie Skarbowym w wysokości 10 mln, która zwolni Zamawiającego z odpowiedzialności solidarnej za zobowiązania podatkowe Wykonawcy niezależnie od wolumenu paliwa zakupionego od Wykonawcy. Od 2013 roku Min. Fin. na swojej stronie internetowej prowadzi rejestr Kaucji gwarancyjnych - Wykaz podmiotów dokonujących dostawy towarów, o których mowa w załączniku nr 13 do ustawy o podatku od towarów i usług, które złożyły kaucję gwarancyjną.

Pytanie „Czy Zamawiający będzie żądał od Wykonawcy oświadczenia, że jako podmiot dokonujący dostaw towarów złożył w Urzędzie Skarbowym kaucję gwarancyjną, o której mowa w art. 105 b ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług (tekst jednolity Dz. U. z 2011r., Nr 177, poz. 1054 z późn. zm.) w wysokości 10 mln PLN oraz że przez cały okres obowiązywania umowy będzie utrzymywał kaucję gwarancyjną w takiej samej wysokości i czy na potwierdzenie tego oświadczenia będzie żądał zaświadczenia z Urzędu Skarbowego i wydruk z elektronicznego wykazu prowadzonego przez Ministra właściwego do spraw finansów publicznych potwierdzający, że wykonawca jako podmiot dokonujący dostaw towarów, złożył kaucję gwarancyjną w maksymalnej wysokości 10 mln zł - jako dokument potwierdzający spełnienie warunku, o którym mowa. W przypadku gdy Zamawiający będzie żądał zarówno zaświadczenia z urzędu skarbowego jak i wydruku z elektronicznego wykazu prosimy o dodanie zapisu mówiącego, iż w przypadku gdy termin obowiązywania kaucji gwarancyjnej skończy się w trakcie obowiązywania umowy Wykonawca zobowiązany jest do przedstawienia Zamawiającemu postanowienia Urzędu Skarbowego o przedłużeniu terminu obowiązywania kaucji na co najmniej okres obowiązywania umowy.

4. Jeśli Zamawiający prowadzi działalność gospodarczą w zakresie obrotu paliwami, proszę o udzielenie informacji, czy Zamawiający złożył w wymaganym terminie (tj. do 16 stycznia 2017 r.) wnioski o zmianę posiadanej przez siebie koncesji na obrót paliwami ciekłymi (OPC) w celu dostosowania jej treści do nowej definicji paliw ciekłych o której mowa w art. 3 pkt. 3b ustawy Prawo energetyczne, zgodnie z dyspozycją zawartą w art. 16 ust. 1 oraz 16a ust. 1 ustawy z dnia 22 lipca 2016 r. o zmianie ustawy - Prawo energetyczne oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2016 roku poz. 1165) oraz czy przedmiotowy wniosek obejmuje wskazanie w zmienianej koncesji obydwu rodzajów olejów napędowych mogących być przedmiotem obrotu objętego koncesją, tj. olejów napędowych o kodach CN: 2710 19 43 i 2710 20 11 zgodnie z ich klasyfikacją Nomenklatury Scalonej (kodami CN), według załącznika I do rozporządzenia Rady (EWG) nr 2658/87 z dnia 23 lipca 1987 r. w sprawie nomenklatury taryfowej i statystycznej oraz w sprawie Wspólnej Taryfy Celnej (Dz. Urz. UE L 256 z 07.09.1987, str.1)?

5. dot. § 2 ust. 4 oraz § 3 ust. 10 i 11 wzoru umowy – W związku z tym, że Rozporządzenie ma moc nadrzędną w stosunku do normy, o których mowa w § 2 ust. 1 wzoru umowy, wnioskujemy o zmianę wzoru umowy w taki sposób aby Zamawiający wyniki badań odnosił do przedmiotowego rozporządzenia a nie do normy.

6. Czy zaplombowanie skrzyni załadunkowo - rozładunkowej, w której umieszczone są zawory wlewowe i spustowe, będzie wystarczające na spełnienie wymogu Zamawiającego, o którym mowa w § 3 ust. 3 oraz § 3 ust. 5 ppkt a) wzoru umowy?

7. dot. § 5 ust. 1 wzoru umowy - Czy Zamawiający potwierdza, że rozliczenie ilości dostaw i fakturowanie będzie następowało na podstawie dowodu wydania z bazy magazynowej w temperaturze referencyjnej 15°C?

8. Czy zbiorniki (stacje paliw) Zamawiającego, o których mowa przy określaniu ilości dostarczanego paliwa, posiadają i będą posiadały w trakcie realizacji zamówienia ważne legalizacje?

9. Czy urządzenia pomiarowe, które będą używane do określenia ilości dostarczonego paliwa do

zbiorników Zamawiającego posiadają i będą posiadały w trakcie realizacji zamówienia ważne legalizacje?

10. dot. § 3 ust. 9 wzoru umowy - Proponujemy, aby badania próbki co do jakości, odbywały się na koszt Zamawiającego. Wykonawca daje rękojmię właściwego wykonania przedmiotu i sposobu zamówienia. Jeśli Zamawiający chce badać jakość paliw - przedmiotu zamówienia i ewentualnie potem wywodzić z tego faktu skutki prawne, to – wydaje się być zasadnym – iż to na nim spoczywa obowiązek poniesienia kosztów za badane próbki. Jedynie w przypadku niezgodności jakości paliwa z atestem koszty badania może pokryć Wykonawca.

11. dot. § 3 ust. 10 wzoru umowy – W celu zapewnienia sprawnego i rzetelnego realizowania postanowień umowy oraz z uwagi na czas potrzebny na realizację zamówienia (zlecenie usługi transportowej, ograniczona dostępność produktu) sugerujemy wydłużenie terminu realizacji. Idealnym czasem pozwalającym na przygotowanie i wykonanie dostawy niecałocysternowej (do 30 m³), z uwzględnieniem ewentualnych opóźnień spowodowanych nieprzewidywalnymi i niezależnymi od Wykonawcy przeszkodami jest 48 godzin od momentu zgłoszenia zapotrzebowania. W związku z tym, że Zamawiający przewiduje dostawy niecałocysternowe, pytamy czy możliwe jest zgłaszanie zapotrzebowania na dostawy z 48-godzinnym wyprzedzeniem?

12. Proponujemy uściślenie zapisu § 3 ust. 13 wzoru umowy w ten sposób, aby zamówienia szczegółowe na dostawę ON przekazywane były Wykonawcy za pośrednictwem faksu lub drogą elektroniczną od poniedziałku do piątku z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy do godz. 11.00. Zamówienia składane po godz. 11.00 traktowane będą jako złożone następnego dnia roboczego. Powyższa zmiana umożliwi Wykonawcy optymalne zaplanowanie dostaw do Zamawiającego z uwzględnieniem całego planu dostaw realizowanych przez Wykonawcę.

13. W ocenie Wykonawcy termin dostarczenia ON do 24h (dostawa w godzinach od 7:00 do 12:00) jest możliwy do zachowania w przypadku złożenia przez Zamawiającego zamówienia do godz. 11:00 dnia roboczego. Złożenie zamówienia po tej godzinie Wykonawca będzie rozpatrywał jako złożone kolejnego dnia roboczego. Czy Zamawiający dopuści taką możliwość?

14. dot. § 4 ust. 1 wzoru umowy – Czy Zamawiający jako cenę odniesienia obowiązującą w dniu odbioru paliwa rozumie średnią arytmetyczną cen oleju napędowego PKN Orlen S.A. oraz Grupy Lotos S.A. publikowanych na stronach internetowych z dnia odbioru paliwa?

15. dot. § 5 ust. 3 wzoru umowy – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę formy płatności w taki sposób aby termin liczony był od daty dostawy lub od daty wystawienia prawidłowej faktury Vat, wskutek czego strony unikną nieporozumień dotyczących terminowości wpłat?

16. dot. § 6 ust. 1 pkt 1.2 wzoru umowy – Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający miał na myśli zwłokę w terminie dostawy paliwa. Odbioru dokonuje przecież Zamawiający, po dostawie, i trudno zgodzić się na karę jeśli to Zamawiający pozostanie w zwłoce z odbiorem.

17. dot. SIWZ Rozdz. I ust. 9 – Wnioskujemy aby obie próbki ON, próbka Zamawiającego i kontrpróbka Wykonawcy, przechowywane były przez Zamawiającego. Wykonawca nie ma możliwości odbierania próbek po dostawach, kierowca również nie ma możliwości przewożenia próbek.

18. dot. SIWZ Rozdz. I ust. 9 – Proponujemy wykreślenie tego wymogu (dostarczenie pojemników), który raczej powinien stanowić odrębny przedmiot zamówienia w innym postępowaniu, a nie stanowić warunku, którego spełnienie może okazać się wykluczające dla potencjalnego wykonawcy, zainteresowanego realizacją dostaw ON. Zamawiający nie powinien wychodzić poza przedmiot zamówienia, który został określony w SIWZ. Wykonawca daje rękojmię właściwego wykonania przedmiotu i sposobu zamówienia. Jeśli Zamawiający chce badać jakość paliw – przedmiotu zamówienia – wydaje się być zasadnym – iż to na nim spoczywa obowiązek poniesienia kosztów z tym związanych.

ODPOWIEDZI

Ad. 1.

Zamawiający oświadcza, że zamawiane paliwa będą wykorzystywane przez niego zarówno do celów własnych, jak i odsprzedaży, w związku z tym wyraża zgodę na złożenie przy zawieraniu umowy oświadczenia o następującej treści:

"Zamawiający oświadcza, iż prowadzi działalność gospodarczą w zakresie obrotu następującymi paliwami i energią w rozumieniu art. 32 ust. 1 pkt 4 ustawy z posiadanej koncesji: olejami napędowymi do celów napędowych o kodach CN 27101943, CN 27102011.

W przypadku gdy paliwa nabywane od Wykonawcy będą miały podlegać wywozowi i odsprzedaży poza terytorium Polski, Zamawiający zobowiązuje się do uzyskania stosownej koncesji na obrót paliwami ciekłymi z zagranicą przed dokonaniem obrotu tymi paliwami ciekłymi i niezwłocznego poinformowania Wykonawcy o jej uzyskaniu.

Zamawiający zobowiązuje się dostarczyć Wykonawcy kopie stosownych koncesji po nawiązaniu współpracy. O zmianie sytuacji faktycznej/prawnej w przedmiocie posiadania koncesji Zamawiający powiadomi Wykonawcę i prześle aktualne dokumenty w terminie do 7 dni roboczych od zaistniałej zmiany.

Zamawiający oświadcza, że jest świadomy odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu sprzedaży paliw ciekłych przez Zamawiającego bez posiadania wymaganej koncesji."

Zamawiający nie wyraża zgody na złożenie oświadczenia dotyczącego pokrycia ewentualnych kar nałożonych przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki, ponieważ oświadczenie takie wiązałoby się z obowiązkiem ujęcia kwot odpowiadających takim karom w budżecie spółki, co w obecnej trudnej sytuacji ekonomicznej Zamawiającego jest nieuzasadnione.

Ad. 2.

Zamawiający oświadcza, iż nie prowadzi obrotu paliwami ciekłymi z zagranicą i nie posiada stosownej koncesji w tym zakresie.

Ad. 3.

Zważywszy na zmiany wprowadzone od 01 stycznia 2017 r. oparte na zapisach m.in. ustawy z dnia 1 grudnia 2016 r. o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług oraz niektórych innych ustaw (Dz. U. 2016, poz. 2024), dotyczące zwolnienia Zamawiającego od odpowiedzialności solidarnej za zobowiązania podatkowe Wykonawcy w wyniku wpłacenia kaucji gwarancyjnej w wysokości 10 mln złotych, Zamawiający oświadcza, iż nie zamierza żądać od Wykonawcy oświadczenia, że jako podmiot dokonujący dostaw towarów złożył w Urzędzie Skarbowym kaucję gwarancyjną, o której mowa w art.105b ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług (tekst jedn. 2017, poz. 1221) w wysokości 10 mln złotych oraz że przez cały okres obowiązywania umowy będzie utrzymywał kaucję gwarancyjną w takiej samej wysokości; ani też w związku z powyższym nie będzie żądał zaświadczenia z Urzędu Skarbowego i wydruku z elektronicznego wykazu prowadzonego przez Ministra właściwego do spraw finansów publicznych potwierdzającego, że wykonawca jako podmiot dokonujący dostaw towarów, złożył kaucję gwarancyjną w maksymalnej wysokości 10 mln złotych.

Ad. 4.

Zamawiający złożył w przepisane terminie (do 16 stycznia 2017 r.) stosowny wniosek o zmianę posiadanej przez siebie koncesji na obrót paliwami ciekłym (OPC) celem dostosowania jej treści do nowej definicji paliw ciekłych, o której mowa w art. 3 pkt 3b ustawy Prawo energetyczne zgodnie z dyspozycją zawartą w art. 16 ust. 1 oraz art. 16a ust.1 ustawy z dnia 22 lipca 2016 r. o zmianie ustawy - Prawo energetyczne oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. 2016, poz. 1165). Wniosek ten obejmował wskazanie w zmienianej koncesji obydwu rodzajów olejów napędowych mogących być przedmiotem obrotu objętego koncesją, tj. olejów napędowych o kodach CN: 2710 19 43 i 2710 20 11 zgodnie z ich klasyfikacją Nomenklatury Scalonej (kodami CN) według załącznika I do Rozporządzenia Rady (EWG) nr 2658/87 z dnia 23 lipca 1987 r. w sprawie nomenklatury taryfowej i statystycznej oraz w sprawie Wspólnej Taryfy Celnej (Dz.Urz. UE L 256 z 07.09.1987 r.,str. 1).

Ad. 5.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę umowy.

Ad. 6.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę umowy. Zaplombowanie ma zostać wykonane zgodnie z procedurą określoną we wzorze umowy. Wszystkie wlewy i zawory mają być odpowiednio zabezpieczone.

Ad. 7.

Zamawiający potwierdza treść § 5 ust. 1 wzoru umowy.

Ad. 8.

Zbiorniki (stacje paliw) Zamawiającego, o których mowa przy określaniu ilości dostarczanego paliwa posiadają ważne legalizacje

Ad. 9.

Urządzenia pomiarowe, które będą używane do określenia ilości dostarczonego paliwa do zbiorników Zamawiającego posiadają ważne legalizacje

Ad. 10.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę wzorca umowy

Ad. 11.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę wzorca umowy.

Ad. 12.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę wzorca umowy.

Ad. 13.

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę wzorca umowy.

Ad. 14.

Tak, § 4 ust. 1 wzoru umowy dotyczy średniej arytmetyczny.

Ad. 15.

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na ewentualne wprowadzenie takiej zmiany do umowy.

Ad. 16.

Tak, w § 6 ust. 1 pkt 1.2 wzoru umowy wystąpiła omyłka pisarska, Zamawiający miał na myśli „zwłokę w terminie dostawy paliwa”.

Ad. 17.

Zamawiający, mając na uwadze sygnalizowany brak możliwości odbioru i przewożenia próbek paliwa Wykonawcy, wyraża zgodę na modyfikację zapisu w SIWZ rozdział I ust. 9 poprzez niepobieranie próbek dla Wykonawcy.

Ad. 18.

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na ewentualne wprowadzenie takiej zmiany do umowy.

