

Białystok, 18 czerwca 2019 roku

Zamawiający: Komunalne Przedsiębiorstwo Komunikacyjne sp. z o.o. z siedzibą w Białymstoku, adres: 15-399 Białystok, ul. Składowa 7, wpisana do rejestru przedsiębiorców przez Sąd Rejonowy w Białymstoku XII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego pod numerem 97195, z kapitałem zakładowym w wysokości 17 647 000,00 zł, NIP 5420206596 („Zamawiający”)

Dotyczy: postępowania o udzielenia zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na hurtowe dostawy oleju napędowego transportem wykonawcy dla Komunalnego Przedsiębiorstwa Komunikacyjnego sp. z o.o. w Białymstoku - Znak postępowania KPK / ZP / ON / 75 / 19

Wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ)

W odpowiedzi na pytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego Znak KPK / ZP / ON / 75 / 19:

o treści następującej [pisownia oryginalna]:

- 1) „dot. załącznika nr 1 – oferta, proszę o wykreślenie w całości lub modyfikację treści pkt. 10 w części dot. ilości umów i kontraktów z podaniem ilości litrów miesięcznie realizowanych dostaw. Zamawiający nie wpisał powyższego do warunków udziału w postępowaniu, więc nie może żądać od wykonawcy przedmiotowych informacji. Ponadto w warunkach udziału został określony parametr na spełnienie zdolności technicznej rozdz. VI pkt. 2.3 ppkt. 1 wykonania przynajmniej 2 zamówień, to w jakim celu Zamawiający żąda podania wszystkich realizowanych dostaw? Informacje te nie mają także znaczenia dla oceny zdolności finansowej potencjalnego wykonawcy gdyż na potwierdzenie tej zdolności zamawiający wymaga odrębnie określonego dokumentu. Wymagając podania tych informacji Zamawiający narusza w sposób rażący zapisy Ustawy PZP i RMR w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego”;
- 2) „dot. rozdz. VI pkt. 1.2.3 i rozdz. VIII pkt. 3 ppkt. 2, Zał do SIWZ nr 5 - prosimy o skorygowanie sprzeczności między tymi zapisami poprzez wskazanie że zamawiający wymaga 2 zamówień dla dwóch różnych odbiorców. Zamawiający żąda najpierw 2 dostaw, a następnie pisze, że przez główne dostawy rozumie 4 zamówienia? Proszę też o doprecyzowanie ile wykonawca ma złożyć na wezwanie poświadczeń/referencji, 2 czy 4?”;
- 3) „dot. pkt. 13 załącznika nr 1 – oferta, proszę o usunięcie tego zapisu ponieważ informacje których wymaga zamawiający odnośnie pojemności zbiorników, ich typu jak również częstotliwości wykonywania badań nie mają znaczenia dla prawidłowości wykonania zamówienia. W przypadku nieuwzględnienia powyższej prośby proszę o doprecyzowanie w jakim celu Zamawiający wymaga podania przez wykonawcę informacji: z uwagi na pojemność zbiorników magazynowych i wielkość obrotu paliwem badania laboratoryjne oferowanego oleju napędowego w zakresie parametrów fizyko – chemicznych wykonywane są średnio co dni”;
- 4) „dot. rozdz. III SIWZ, proszę o uzasadnienie żądania świadectwa jakości na potwierdzenie spełnienia jakości ON, w którym Zamawiający żąda aby na wezwanie załączyć przedmiotowe świadectwo wystawione nie wcześniej niż 14 dni przed terminem składania ofert?”;
- 5) „dot. rozdz. III SIWZ w związku z pytaniem nr 4, czym różni się w celu spełnienia jakościowego paliwa świadectwo jakości wystawione wcześniej niż 14 dni przed terminem składania ofert od tego, które zostało wystawione po w/w terminie jeżeli potwierdza spełnienie wymogów jakościowych?”;

- 6) „dot. §4 ust. 2 zd. 2 umowy, - w związku z faktem, że badania laboratoryjne wykonywane są do danej partii paliwa z różną częstotliwością prosimy o odstąpienie od wymogu że orzeczenie laboratoryjne winno być wydane dla próbki oleju napędowego dostarczonej do laboratorium nie wcześniej niż 7 dni przed datą dostawy paliwa do zamawiającego. W związku z tym prosimy o wykreślenie w tym zapisie słów: „nie wcześniej niż 7 dni”. W przypadku nieuwzględnienia tej prośby proszę o wyjaśnienie w jakim celu Zamawiający żąda od wykonawcy dostarczenia do każdej dostawy świadectwa jakości, które winno być wydane dla próbki ON dostarczonej do laboratorium nie wcześniej niż 7 dni przed dostawą, skoro wymagana jest zgodnie z rozdz. III pkt. 3 ppkt. 1 gwarancja i rękojmia na przedmiot zamówienia w okresie minimum 3 miesięcy od daty dostawy?”;
- 7) „W związku z tym że zakupione paliwo wykorzystywane będzie do celów własnych przez Zamawiającego 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 o kodach CN CN27101943, CN27102011
- 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>>”;
- 8) „Czy Zamawiający prowadzi obrót paliwami ciekłymi z zagranicą i posiada stosowną koncesję?”
- 9) „Prosimy o potwierdzenie, że pobieranie próbek paliw i ewentualne ich przechowywanie będą odbywać się zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Gospodarki z dnia 1 września 2009 r. w sprawie sposobu pobierania próbek paliw ciekłych i biopaliw ciekłych (t.j. Dz. U. z 2014 r., poz. 1035) oraz polską normą PN-EN ISO 3170?”;
- 10) „Zgodnie z § 4 ust. 2 projektu umowy do każdej partii produktu Wykonawca zobowiązany jest dołączyć dowód wydania. Wymagany jest dokument, opatrzone podpisem osoby upoważnionej. Obecnie większość terminali paliw (bazy magazynowe) obsługiwana jest za pomocą elektronicznych kart, a proces dokumentowania wydań przeprowadzony jest elektronicznie. Wobec tego zarówno dokumenty wydania jak i odpisy ze świadectw jakości są generowane elektronicznie i nie zawierają odręcznego podpisu. Prosimy zatem o odpowiedź czy takie dokumenty będą spełniały wymagania Zamawiającego?”

Zamawiający udzielił następujących odpowiedzi:

Ad 1) Zgodnie z rozdz. VI ust. 1 pkt 2.3.1 SIWZ w celu wykazania spełniania warunku udziału w przetargu Zamawiający wymaga od wykonawcy wykonania w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert w niniejszym postępowaniu, przynajmniej dwóch zamówień na sukcesywne dostawy paliw płynnych o wartości i rodzaju zbliżonym do niniejszego postępowania dla dwóch różnych odbiorców (...). Zgodnie zaś z rozdz. XII ust. 7 SIWZ formularz „Oferta”, stanowiący integralną część Specyfikacji (załącznik Nr 1), i inne załączniki składające się na ofertę (składane w różnym czasie) muszą być złożone w formie elektronicznej, w sposób opisany w niniejszym rozdziale i rozdz. XIV SIWZ ust 1, napisane w języku polskim. Z kolei na podstawie pkt. 11 (Oświadczenia) ppkt 10 załącznika nr 1 do SIWZ formularz ofertowy winien zawierać oświadczenie „*Oświadczam, że będące w mojej dyspozycji środki finansowe, potencjał techniczny i kadrowy mimo, że aktualnie realizuję ... (ilość umów) kontrakty na dostawy paliw w ilości litów miesięcznie zapewnią terminową i należyłą realizację przedmiotu zamówienia*”.

Wykonawca winien interpretować warunki SIWZ łącznie z zapisami formularza oferty stanowiącej załącznik do specyfikacji. Jednakże, mimo iż przepisy rozdz. VI ust 2 pkt 3 ppkt 1) SIWZ oraz postanowienia pkt 11 ppkt 10 załącznika nr 1 pozostają ze sobą w związku, to relacje zachodzące między zdarzeniami, których dotyczą, mogą mieć charakter rozłączny.

Wykazanie wykonania w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert w niniejszym postępowaniu, przynajmniej dwóch zamówień na sukcesywne dostawy paliw płynnych o wartości i rodzaju zbliżonym do niniejszego postępowania dla dwóch różnych odbiorców, o którym mowa w rozdz. VI ust. 1 pkt 2.3.1 SIWZ, jest jednym z warunków zawarcia z wykonawcą umowy. Natomiast informacja zawarta w pkt 11 ppkt 10 formularza ofertowego, w części dotyczącej ilości paliwa dostarczanego miesięcznie na rzecz osób trzecich (oparta na oświadczeniu wykonawcy, a nie na dokumentach), może wpłynąć na prawa stron już na etapie wykonywania umowy. Zamawiający chce w szczególności zapobiec przypadkom, w którym wykonawca wywodziłby korzystne dla siebie skutki prawne (np. *clausula rebus sic stantibus*) w związku z okolicznościami, na które mogą mieć wpływ wcześniej zawarte umowy. Nadmienić jednak należy, że zgodnie z rozdz. VI ust.8 SIWZ Zamawiający może uznać, że wykonawca nie posiada wymaganych zdolności, jeżeli zaangażowanie zasobów technicznych lub zawodowych wykonawcy w inne przedsięwzięcia gospodarcze może mieć negatywny wpływ na realizację zamówienia.

Kierując się tymi argumentami Zamawiający nie zmienia postanowień SIWZ ani treści formularza oferty, stanowiącego integralną część SIWZ.

Ad 2) Zgodnie z rozdz. VI ust. 1 pkt 2.3.1 SIWZ w celu wykazania spełniania warunku udziału w przetargu Zamawiający wymaga od wykonawcy wykazania wykonania w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert w niniejszym postępowaniu, przynajmniej dwóch zamówień na sukcesywne dostawy paliw płynnych o wartości i rodzaju zbliżonym do niniejszego postępowania dla dwóch różnych odbiorców. Przez zamówienie o rodzaju zbliżonym do niniejszego postępowania, Zamawiający rozumie dostawę paliw ciekłych dla jednego odbiorcy o wartości nie mniejszej niż 5 000 000,00 zł netto, zrealizowaną w okresie nie dłuższym niż sześć miesięcy. Zamawiający uzna dostawy za spełniające powyższe wymagania, jeżeli okres dostaw będzie dłuższy/krótszy, a ilość i wartość proporcjonalnie większa/równa od określonych wyżej.

Na podstawie rozdz. VI ust. 3 pkt 2 SIWZ (Dokumenty potwierdzające spełnianie warunków udziału oraz brak podstaw do wykluczenia z postępowania) Zamawiający oczekuje wykazu głównych dostaw paliw płynnych (w tym przynajmniej dwóch zamówień, które potwierdzałyby spełnianie warunku z rozdz. VI ust. 1 pkt. 2.3.1 SIWZ), wykonanych lub w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych, również wykonywanych dostaw, w ostatnich trzech latach przed terminem składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, zawierającego okresy dostaw ich przedmiot i wartość oraz dane odbiorców na rzecz, których zostały wykonane wraz załączeniem dowodów, czy zostały wykonane należycie. Zamawiający uzna zamówienie w toku realizacji za potwierdzające posiadanie zdolności technicznej i zawodowej, jeżeli na dzień wystawienia poświadczenia, Wykonawca dostarczy odbiorcy ilość paliwa określoną w rozdz. VI ust. 1 pkt. 2.3.1 SIWZ. Przez dostawy główne Zamawiający rozumie 4 zamówienia na dostawy paliw ciekłych o

najwyższej wartości netto zrealizowanych przez Wykonawcę, na podstawie odrębnej umowy na każde zamówienie.

Powyższy postanowienia SIWZ należy interpretować łącznie. Zamawiający wymaga od wykonawcy wykonania w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert w niniejszym postępowaniu, przynajmniej dwóch zamówień na sukcesywne dostawy paliw płynnych o wartości i rodzaju zbliżonym do niniejszego postępowania dla dwóch różnych odbiorców, o ile wartość dostawy nie będzie mniejsza niż 5 000 000,00 zł netto oraz zostanie zrealizowana w okresie nie dłuższym niż sześć miesięcy. Warunek ten Zamawiający uzna za spełniony również w przypadku dostaw zrealizowanych w dłuższym/krótszym okresie, o ile ich liczba i wartość będzie proporcjonalnie większa/równa założonej przez wykonawcę, z zastrzeżeniem, że **wzięte pod uwagę zostaną maksymalnie 4 zamówienia z największą wartością.**

Ad 3) Zgodnie pkt 13 załącznika nr 1 (Formularz ofertowy) do SIWZ, wykonawca składa następujące oświadczenie: „*Oferowany olej napędowy będzie dostarczany cysternami samochodowymi spełniającymi wymagania określone w obowiązujących przepisach i SIWZ dla niniejszego postępowania, z baz paliwowych :*

*- magazynu własnego o pojemności zbiorników....., typu podziemnego/**

naziemnego/, znajdującego się w /*,*

z uwagi na pojemność zbiorników magazynowych i wielkość obrotu paliwem badania laboratoryjne oferowanego oleju napędowego w zakresie parametrów fizyko – chemicznych wykonywane są średnio co dni.

- z bazy paliwowej należącej do dostawcy..... ,

*znajdującej się w/**

- z bazy paliwowej producenta oferowanego oleju napędowego

.....znajdującej się w/.”*

Powołany zapis formularza ofertowego wykonawca winien odczytywać w kontekście wymogów rozdz. VI ust. 2 SIWZ, zgodnie z którym, posiadane przez wykonawcę lub będące w jego dyspozycji środki techniczne i finansowe muszą zapewnić niezakłóconą i terminową realizację niniejszego zamówienia, niezależnie od realizowanych już przez Wykonawcę kontraktów związanych z dostawami paliw. Nadto zgodnie zaś z rozdz. XVI ust. 9 pkt 1) SIWZ Zamawiający zastrzega sobie prawo sprawdzenia w toku oceny ofert, wiarygodności przedstawionych przez Wykonawców: dokumentów, oświadczeń, wykazów, danych i informacji.

Biorąc pod uwagę powyższe stwierdzić należy, iż informacje przedstawione w punkcie 13 formularza ofertowego posłużą Zamawiającemu do oceny ryzyka związanego z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązania przez dostawcę, a w szczególności ryzyka dostarczenia paliwa niesprawdzonej jakości.

Ad 4) – 6) Zgodnie z rozdz. III ust. 1 pkt 1a SIWZ Zamawiający, w celu wykazanie zgodności oferty z przedmiotem zamówienia (dokument przedmiotowy), zobowiązuje wykonawcę do dołączenia do oferty (po wezwaniu przez zamawiającego) potwierdzonych za zgodność z oryginałem, kopii orzeczeń laboratoryjnych (dla oleju standardowego wystawionych **nie wcześniej niż 14 dni przed składaniem ofert** i o polepszonych właściwościach wystawionych **nie wcześniej niż w lutym 2019 r.**) w zakresie wymaganych cech oleju napędowego, sporządzonych przez uprawnione (akredytowane przez Polskie Centrum Akredytacji) laboratorium lub zakładowe normy producentów (jeżeli paliwo będzie dostarczane bezpośrednio od producenta lub od autoryzowanego przez niego dostawcy oferowanego paliwa).

Sformułowanie „*nie wcześniej niż 14 dni przed składaniem ofert*”, odnoszące się do daty orzeczeń laboratoryjnych wystawionych dla oleju standardowego, w tym przypadku znaczy tyle, co „*najwcześniej na 14 dni przed upływem terminu składania ofert*”. A zatem jeśli datą złożenia oferty będzie 4 lipca 2019 r. to „*nie wcześniej niż 14 dni przed upływem terminu składaniem ofert*” będzie miało swój początek 20 czerwca 2019 r. Każda data przed 20 czerwca 2019 r. będzie datą wcześniejszą niż 14 dni przed składaniem ofert. Tym samym dokument wystawiony np. 19 czerwca 2019 r. lub wcześniej nie będzie spełniał postawionego warunku.

Analogiczne uwagi dotyczą sformułowania „nie wcześniej niż w lutym 2019 r.”, odnoszącego się do daty orzeczeń laboratoryjnych wystawionych dla oleju o polepszonych właściwościach. Dokumenty takie nie powinny pochodzić sprzed 1 lutego 2019 r.

Ad 7) Zgodnie z art. 43a ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne, działalność gospodarcza w zakresie obrotu paliwami ciekłymi może być prowadzona wyłącznie pomiędzy przedsiębiorstwami energetycznymi posiadającymi wymagane koncesje, o których mowa w art. 32 ust. 1 pkt 1-4 tej ustawy, w zakresie wytwarzania i obrotu paliwami ciekłymi, z wyłączeniem sprzedaży dla odbiorcy końcowego.

Zamawiający jest odbiorcą końcowym paliwa, zaś proponowane przez wykonawcę zapis nie należą do elementów przedmiotowo istotnych umowy, której dotyczy niniejsze postępowanie.

Biorąc powyższe pod uwagę zamawiający nie uwzględni propozycji wykonawcy zmian w treści umowy ani nie złoży odrębnego oświadczenia, którego wykonawca oczekuje.

Ad 8) Zamawiający nie prowadzi obrotu paliwami ciekłymi z zagranicą.

Ad 9) Tak.

Ad 10) Zamawiający wymaga, aby dowód wydania paliwa zawierał: datę wydania, ilość paliwa zalanego w temperaturze pomiaru do każdej komory w cysternie, ilość paliwa w temperaturze referencyjnej, gęstość w temp. referencyjnej, nr orzeczenia laboratoryjnego określającego parametry wydanego paliwa, nr rejestracyjny cysterny, do której wydano paliwo, imię i nazwisko kierowcy wykonującego dostawę i podpisy upoważnionych osób uwierzytelniających powyższe dane. Dla dowodu wydania paliwa Zamawiający przewidział zatem formę pisemną.

Zgodnie z art. 78 § 1 kodeksu cywilnego do zachowania pisemnej formy czynności prawnej wystarcza złożenie własnoręcznego podpisu na dokumencie obejmującym treść oświadczenia woli. Zgodnie zaś z art. 78¹ kodeksu cywilnego równoważne z oświadczeniem woli złożonym w formie pisemnej jest oświadczenie woli złożone w formie elektronicznej, do zachowania której wystarcza złożenie oświadczenia woli w postaci elektronicznej i opatrzenie go kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

Biorąc powyższe pod uwagę Zamawiający uzna za równoważny formie pisemnej jedynie dowód wydania złożony w formie elektronicznej, opatrzony kwalifikowanym podpisem elektronicznym.

WICEPREZES ZARZĄDU
Komunalne Przedsiębiorstwo Komunikacyjne Sp. z o.o.
w Białymstoku
mgr inż. Ignacy Przemysław Andrukiewicz

PREZES ZARZĄDU
Komunalne Przedsiębiorstwo Komunikacyjne Sp. z o.o.
w Białymstoku
mgr inż. Cezary Zajkowski