

Gmina Zaręby Kościelne informuje, iż w dniu 21 października 2008 roku wpłynął protest o następującej treści:

Protest: dotyczy przetargu nieograniczonego na dostawę oleju opałowego

1. 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. indeksację cen produktu proporcjonalnie do jego ceny hurtowej ogłaszanej na stronie internetowej producenta.

Brak w/w zapisu rozumiemy (być może niesłusznie) jako oczekiwanie ceny stałej w okresie obowiązywania umowy.

Wymóg taki jest bardzo trudny do spełnienia przez firmy małe i średnie, które są uzależnione od wahań ceny hurtowej narzucanych przez producenta. Specyfiką branży paliw jest, iż cena jest narzucana przez 2 producentów i często (nawet codziennie) się zmienia. Podtrzymywanie takiego wymogu ogranicza zatem swobodę konkurencji, co jest sprzeczne z zasadami ustawy pzp, określonymi w art.7.

Ponadto warunek taki najprawdopodobniej jest niekorzystny dla Zamawiającego, gdyż (wg. naszych obserwacji kilku tegorocznych przetargów zawierających ten wymóg) powoduje podniesienie ceny ofertowej o przeszło 0,2zł/1 litr, celem zrekompensowania przyszłych, przypuszczalnych wahań ceny hurtowej producenta. Natomiast minionym sezonie grzewczym faktycznie osiągnęte ceny oleju nie osiągały takich wielkości – czyli Zamawiający przepłacał w porównaniu do ceny indeksowanej. W przypadku 100m<sup>3</sup> paliwa – może to oznaczać stratę Zamawiającego kilka-kilkanaście tysięcy złotych.

Proponujemy zamieszczenie w SIWZ i w umowie żądania stałej marży (lub upustu) w stosunku do hurtowej ceny producenta, ogłaszanej na stronach internetowych. Natomiast kryterium oceny ofert pozostałaby cena w określonym sztywno dniu.

W ten sposób, czasie realizacji umowy, cena faktury będzie się wahała (rosła i obniżała) równoległe do wahań na rynku hurtowym paliw, a do faktury wykonawca ma załączać wydruk ze strony internetowej producenta aktualnej ceny hurtowej oleju, celem weryfikacji prawidłowości ceny na fakturze (ma ona być równa cenie hurtowej +/- stała marża). W ten sposób Zamawiający uzyskuje cenę najkorzystniejszą w każdym momencie realizacji umowy.

2. Na podstawie art.180 ust.3 pkt.1) ustawy Prawo zamówień publicznych wnosimy o wprowadzenie zapisu w Specyfikacji istotnych warunków zamówienia, umożliwiającego ocenę ofert według ceny w określonym sztywno dniu, który nie jest jednak dniem składania ofert. Dla wykonawców wygodniej jest gdy Zamawiający dla oceny ofert wymaga ceny z dnia wcześniejszego o 3-5 dni niż termin składania ofert, gdyż wtedy może zawczasu przygotować ofertę i przesłać ją pocztą, a nie sporządzać ją i doręczać w dniu składania ofert. Natomiast dla oceny ofert nie ma to znaczenia.

Wymóg taki jest bardzo trudny do spełnienia przez firmy małe i średnie, które aby sporządzić i dostarczyć ofertę na czas zmuszone są do osobistego dowiezienia dokumentów. Podtrzymywanie takiego wymogu ogranicza zatem swobodę konkurencji, gdyż faworyzuje firmy duże z dużą liczbą regionalnych przedstawicieli handlowych lub firmy znajdujące się w bezpośrednim sąsiedztwie Zamawiającego, co jest sprzeczne z zasadami ustawy Prawo zamówień publicznych, określonymi w art.7.

3. Na podstawie art.180 ust.3 pkt.1) ustawy Prawo zamówień publicznych wnosimy o zmianę zapisu w SIWZ i § 3 projektu umowy z:

„Opał będzie dostarczany zgodnie z harmonogramem, po uprzednim zgłoszeniu Dostawcy telefonicznie lub faxem z 1 – dniowym wyprzedzeniem.”

na:

„Opał będzie dostarczany zgodnie z harmonogramem, po uprzednim zgłoszeniu Dostawcy telefonicznie lub faxem z 2 – dniowym wyprzedzeniem.”

Wymóg taki jest bardzo trudny do spełnienia przez firmy małe i średnie, które posiadają małą liczbę cystern lub ich baza znajduje się daleko od siedziby Zamawiającego. Podtrzymywanie takiego wymogu ogranicza zatem swobodę konkurencji, gdyż faworyzuje firmy duże z dużą liczbą cystern lub firmy znajdujące się w bezpośrednim sąsiedztwie Zamawiającego, co jest sprzeczne z zasadami ustawy Prawo zamówień publicznych, określonymi w art.7.

4. 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) ponosiły by 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 m<sup>3</sup> 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.

5. 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.

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