Opole, 25.07.2019 r.

ZO.2521-09/2019

**Wykonawcy w postępowaniu**

*Dotyczy: postępowania sektorowego w trybie przetargu nieograniczonego z zastosowaniem ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.) na dostawy olejów napędowych w ilości ogólnej: 9500 m3. Dostawy obejmują olej napędowy standardowy w ilości nie mniejszej niż 9000 m3 oraz olej napędowy o polepszonych właściwościach niskotemperaturowych w ilości do 500 m3, do zasilania silników wysokoprężnych w autobusach komunikacji miejskiej, spełniających normy emisji spalin   
EURO 0 do EURO VI.*

**Odpowiedzi na pytania oraz informacja o modyfikacji treści wzoru umowy**

Na podstawie art. 38 ust. 1a ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.), dalej: „ustawa”, Zamawiający udziela wyjaśnień na pytania dotyczące przedmiotowego postępowania, które wpłynęły do dnia 24.07.2019 r. oraz informuje o modyfikacji treści wzoru umowy:

**Pytanie nr 1:**

„Dot. Załącznik nr 4 do Umowy ,,Instrukcja odbioru i rozliczania paliwa przy realizacji dostaw transportem samochodowym Dostawcy” pkt. III ppkt.6 i 7. Zamawiający pisze ,,Reklamacji nie podlegają braki mieszczące się w ramach tolerancji 0,3% oraz uznany w ramach reklamacji niedobór oleju napędowego przekraczający dopuszczalną tolerancję 0,3% kompensowany będzie w całości. Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie czy zgodnie z w/w zapisami Wykonawca powinien skorygować dostawą (ilość wynikającą z dowodu wydania z bazy/terminala paliw) o cały stwierdzony niedobór w dostawie czy wyłącznie o niedobór przekraczający dopuszczalną tolerancję 0,3%?”

Odpowiedź:

W przypadku reklamacji ilościowej, gdzie brak w dostawie przekracza tolerancję 0,3% ilości wynikającej z dowodu wydania, Wykonawca jest zobowiązany do wystawienia faktury korygującej na cały stwierdzony niedobór w dostawie.

**Pytanie nr 2:**

„*(Wykonawca)* prosi o

1) sprostowanie (z możliwością złożenia zamiennych dokumentów np. zaświadczenia z Urzędu Skarbowego) lub usunięcie zapisu zamieszczonego w Rozdziale IV pkt. 1 ppkt. 1.2. b) “dokonali wpłaty kaucji gwarancyjnej, o której mowa w art. 105b ustawy z dnia   
11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174 z późn. zm.) w wysokości nie mniejszej niż 10 000 000,00 zł i uzyskali wpis w wykazie, o którym mowa w art. 105c ww. ustawy. W przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, co najmniej jeden z nich musi posiadać wpis w przedmiotowym wykazie” ponieważ z powszechnie obowiązujących przepisów nie wynika obowiązek złożenia kaucji gwarancyjnej. Dokonanie tej czynności przez podatnika zawsze było fakultatywne.

Głównym celem kaucji gwarancyjnej jest wyłączenie ponoszenia przez podatnika wraz z podmiotem dokonującym dostawy towarów odpowiedzialności solidarnej za zaległości podatkowe dostawcy dotyczących niewpłaconego przez dostawcę podatku VAT z tytułu dokonanej dostawy wskazanych w ustawie towarów ( w tym paliw) – w zakresie części podatku proporcjonalnie przypadającej na dostawę dokonaną na rzecz danego nabywcy. Taki sam skutek aktualnie można jednak osiągnąć także za pomocą innych środków pranych, w tym w szczególności za pomocą wprowadzonego do ustawy o podatku od towarów i usług (VAT) tzw. mechanizmu podzielonej płatności (split payment).

Zgodnie z treścią nowego art. 108a ust. 2 ustawy o podatku od towarów i usług (VAT)   
(Dz. U. z 2018 r. poz. 2174), zastosowanie mechanizmu podzielonej płatności polega na tym, że zapłata kwoty odpowiadającej całości albo części kwoty podatku wynikającej z otrzymanej faktury jest dokonywana na rachunek VAT albo zapłata całości albo części kwoty odpowiadającej wartości sprzedaży netto wynikającej z otrzymanej faktury jest dokonywana na rachunek bankowy albo na rachunek w spółdzielczej kasie oszczędnościowo-kredytowej, dla których jest prowadzony rachunek VAT, albo jest rozliczana w inny sposób. Następnie na wniosek podatnika naczelnik urzędu skarbowego wydaje, w drodze postanowienia, zgodę na przekazanie środków zgromadzonych na wskazany przez niego rachunek bankowy albo rachunek w spółdzielczej kasie oszczędnościowo-kredytowej, dla których prowadzony jest ten rachunek VAT. Co istotne, zgodnie z treścią art. 108c ust. 1 ustawy o podatku od towarów i usług (VAT)(Dz. U. z 2018 r. poz. 2174) , w przypadku dokonywania zapłaty za faktury z zastosowaniem mechanizmu podzielonej płatnosci, nie mają zastosowania przepisy o odpowiedzialności solidarnej zawarte w art. 105 A ust. 1 ustawy o podatku od towarów i usług (VAT) (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174) oraz regulacje w przedmiocie sankcji określone w art. 112b ust. 1 pkt 1 i ust. 2 pkt 1 oraz art. 112c ustawy o podatku od towarów i usług (VAT) (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174)– do wysokości kwoty odpowiadającej kwocie podatku wynikającej z otrzymanej faktury, zapłaconej z zastosowaniem mechanizmu podzielonej płatności. Skorzystanie z opisanego wyżej mechanizmu podzielonej płatności skutkować będzie zatem powstaniem dla Państwa ochrony analogicznej jak w przypadku złożenia przez Spółkę kaucji gwarancyjnej.

Ponadto od 01.10.2018 ma zastosowanie przepis dotyczący geopozycji – Ministerstwo Finansów przypomina, ze od 01.10.2018 weszły w życie zmiany ustawy z dnia 9 marca 2017 r. o systemie monitorowania drogowego i kolejowego przewozu towarów (Dz. U. z 2017 r. poz. 708) w zakresie przekazywania aktualnych danych geolokalizacyjnych środków transportu przewożących towary objęte systemem monitorowania przewozu, który należy składać również w Ministerstwie Finansów.

Proszę o odpowiedź w tej sprawie oraz informację, czy wniesienie kaucji gwarancyjnej jest wymagane, aby przystąpić do przetargu.”

Odpowiedź:

Tak, wniesienie kaucji gwarancyjnej jest wymagane, aby wziąć udział w postępowaniu. Zaświadczenie dotyczące wpłaty kaucji gwarancyjnej w wysokości nie mniejszej niż   
10 000 000,00 zł oraz wykaz, o którym mowa w art. 105c ustawy z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2018 r. poz. 2174 z późn. zm.) Wykonawca składa na wezwanie Zamawiającego.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż dopuszcza możliwość rezygnacji z wymogu utrzymywania przez Dostawcę kaucji gwarancyjnej, jeśli w trakcie trwania umowy wejdą w życie przepisy nakładające obowiązek obligatoryjnego stosowania mechanizmu podzielonej płatności (split payment).

**Pytanie nr 3:**

„Dot. Rozdział V SIWZ pkt.10 ppkt a,b,c oraz pkt. a b i c poniżej . Prosimy o doprecyzowanie czy wszystkie dokumenty które są wymienione w powyższych pkt, Wykonawca ma załączyć ale dopiero na wezwanie Zamawiającego?”

Odpowiedź:

Tak, powyższe dokumenty Wykonawca składa na wezwanie Zamawiającego.

**Pytanie nr 4:**

„Dotyczy SIWZ i zapisów umowy §1 ust.3

Zamawiający w ramach umowy i wynagrodzenia w niej przewidzianego oczekuje od sprzedającego dostarczenia raz w roku preparatu chemicznego w ilości niezbędnej do odkażenia z zanieczyszczeń ropopochodnych oraz organizmów żywych w zbiornikach kupującego o łącznej pojemności 60m3.

Dostawca często nie prowadzi handlu w zakresie tego rodzaju środków chemicznych i nie ma możliwości zakupu tego rodzaju preparatu.

Czy zamawiający dopuszcza zakupienie środka przeznaczonego do odkażania zanieczyszczeń ropopochodnych oraz organizmów żywych w zbiornikach paliwowych i refakturowanie poniesionego kosztu na dostawcę?”

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie dopuszcza zaproponowanego rozwiązania.

**Pytanie nr 5:**

„Dotyczy SWIZ i zapisów umowy §7 ust.1

Zamawiający wskazuje, iż zapłata za dostarczony olej napędowy dokonywany będzie przelewem na podstawie faktury VAT w terminie do ( ustalenia przetargowe) dni od daty sprzedaży oleju napędowego.

Czy zamawiający dopuszcza rozliczenie się w Wykonawcą za pośrednictwem faktur elektronicznych?”

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuszcza rozliczanie za pośrednictwem faktur elektronicznych.

**Pytanie nr 6:**

„Dotyczy SIWZ i zapisów umowy §7 ust.3

We wskazanych punktach opisują Państwo sposób złożenia zabezpieczenia należytego wykonania umowy z podziałem na część w ramach umowy oraz część dotyczącą rękojmi.

Generalnie zabezpieczenie należytego wykonania umowy funkcjonuje w ramach przetargów na roboty budowlane, w przypadku dostaw jest rzadko stosowane. Wynika to z faktu, że Zamawiający w każdej chwili ma do dyspozycji środki wykonawcy w postaci należności za dostarczone paliwo – sytuacja diametralnie różna od sytuacji realizacji robót budowlanych.

W przetargu na dostawy paliw takie zabezpieczenie jest tylko dodatkowym kosztem za który ostatecznie zapłaci tylko Zamawiający(oferenci wliczą ten koszt do oferty).

Czy Zamawiający zmieni zapisy dotyczące zabezpieczenia należytego wykonania umowy rezygnując z wymogu przedstawiania zabezpieczenia?”

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów poprzez rezygnację z wymogu zabezpieczenia należytego wykonania umowy.

**Pytanie nr 7:**

„Dotyczy SIWZ i zapisów umowy §7 ust.3

Przedmiotem rękojmi jest w Państwa przetargu olej napędowy, olej który przy Państwa zapotrzebowaniu zostanie zużyty w przeciągu maksymalnie 1 miesiąca od zakończenia przetargu. W tym samym czasie zamówią Państwo paliwo u nowego wybranego w następnym postępowaniu dostawcy i po zrealizowaniu przez niego pierwszej dostawy, maksymalnie dwóch nie będą Państwo posiadali już ani litra przedmiotu rękojmi. Nie będą więc Państwo w stanie dochodzić żadnych roszczeń w stosunku do poprzedniego dostawcy, złożona rękojmia będzie więc bezprzedmiotowa. Rękojmia w wysokości 30 % wartości zabezpieczenia należytego wykonania umowy zgodnie z przepisami ma jeszcze obowiązywać dwa lata po zakończeniu dostaw. Z powyższego jasno widać że generowane są tylko koszty które nie służą interesom Zamawiającego i niczego mu nie gwarantują – jest to tylko kolejny koszt pogarszający cenę oferty składanej Zamawiającemu.

Czy Zamawiający zmieni zapisy dotyczące zabezpieczenia należytego wykonania umowy rezygnując z wymogu rękojmi?”

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianą zapisów poprzez rezygnację z rękojmi. ***UWAGA!*** Zamawiający informuje o modyfikacji § 8 ust. 3 wzoru umowy w sposób następujący:

***Jest:***

„Część zabezpieczenia stanowiąca 30% ogólnej kwoty zabezpieczenia należytego wykonania umowy zostanie zatrzymana celem pokrycia roszczeń w ramach rękojmi. Część stanowiąca zabezpieczenie z tytułu rękojmi zostanie zwrócona w ciągu 15 dni po upływie okresu rękojmi. Pozostałe 70% zabezpieczenia należytego wykonania umowy, zostanie zwrócone po zakończeniu terminu realizacji umowy.”

***Winno być:***

„Część zabezpieczenia stanowiąca 30% ogólnej kwoty zabezpieczenia należytego wykonania umowy zostanie zatrzymana celem pokrycia roszczeń w ramach rękojmi. Część stanowiąca zabezpieczenie z tytułu rękojmi zostanie zwrócona w ciągu 15 dni po upływie 3 miesięcy od daty ostatniej dostawy objętej umową. Pozostałe 70% zabezpieczenia należytego wykonania umowy zostanie zwrócone po zakończeniu terminu realizacji umowy.”

**Pytanie nr 8:**

„Dotyczy zapisów umowy §6 ust.15,16,17

Sprzedający w tych punkach umowy wskazuje, iż :

„Kaucja gwarancyjna stanowiąca zabezpieczenie zapłaty podatku od towarów i usług ma być złożona przez cały okres trwania umowy. Wniesienie kaucji będzie weryfikowane przez Odbiorcę poprzez wgląd do wykazu podmiotów dokonujących dostawy towarów, o których mowa w załączniku nr 13 do ustawy o podatku od towarów i usług, prowadzonego przez Ministra Finansów. Na wezwanie Odbiorcy Dostawca zobowiązany będzie do przedłożenia zaświadczenia z Urzędu Skarbowego potwierdzającego, że Dostawca, jako podmiot dokonujący dostaw towarów, złożył kaucję gwarancyjną. W przypadku stwierdzenia przez Odbiorcę braku wpisu Dostawcy w wykazie, Odbiorcy przysługuje prawo rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym z winy Dostawcy i naliczenie z tego tytułu kar umownych.”

Z dniem 1 lipca 2018 r. weszły w życie przepisy dot. mechanizmu podzielonej płatności (ang. split payment). Mechanizm ten stanowi nowe narzędzie do walki z wyłudzeniami podatku VAT poprzez stosowanie podzielonego systemu płatności w transakcjach B2B. Jego istota sprowadza się do zastosowania systemu płatności, w którym kwota podatku VAT, wydzielona z należnej sprzedawcy kwoty brutto wynagrodzenia, trafia na wyodrębniony rachunek bankowy (rachunek VAT), o ograniczonej dostępności dla sprzedawcy.

Z dniem 01.01 2020r. przepisy będę obligatoryjnie obowiązywały wszystkie podmioty prowadzące działalność gospodarczą. W związku z czym utrzymanie kaucji gwarancyjnej stanie się nieuzasadnionym kosztem sprzedającego jak i istnieje realne zagrożenie, iż dostawca nie będzie mógł kontynuować utrzymania gwarancji ponieważ nie będzie to możliwe. ( np. zniesienie sytemu wpłat gwarancyjnych).Dodatkowo należy dodać, że stosowanie split payment jak i kaucji gwarancyjnej powoduje podwójne zabezpieczenie tego samego podatku- VAT.

Czy Zamawiający zrezygnuje z wymogu utrzymywania przez Wykonawcę kaucji gwarancyjnej w trakcie trwania umowy?”

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuszcza możliwość rezygnacji z wymogu utrzymywania przez Dostawcę kaucji gwarancyjnej, jeśli w trakcie trwania umowy wejdą w życie przepisy nakładające obowiązek obligatoryjnego stosowania mechanizmu podzielonej płatności (split payment).