

EZ/863/136/1312/2014

Łódź, dnia 30.10.2014 r.

Nr sprawy 136/ZP/14

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego powyżej kwoty 207 000 EURO, na **dostawę paliwa gazowego i świadczenie usługi jego dystrybucji dla Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. M. Kopernika w Łodzi**

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA

- I. Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 09.08.2013 r. poz. 907 - tekst jednolity z późn. zm.) przekazujemy Państwu odpowiedzi na zapytania złożone do specyfikacji istotnych warunków zamówienia:**

W toku postępowania zostały zadane następujące pytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

W odpowiedzi na ogłoszone przez Państwa postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego powyżej kwoty 207 000 EURO, na dostawę paliwa gazowego i świadczenie usługi jego dystrybucji dla Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. M. Kopernika w Łodzi do instalacji w Łodzi przy ul. Paderewskiego 4 – budynek Wojewódzkiej Przychodni Onkologicznej, uprzejmie informujemy że nie spełniamy Państwa warunków przedstawionych w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ).

Jednocześnie informujemy, że wobec wszystkich naszych Klientów stosujemy wzór Umowy Kompleksowej dostarczania paliwa gazowego dla Odbiorcy niebędącego Konsumentem, pobierającego Paliwo gazowe z sieci dystrybucyjnej w ilości powyżej 110 kWh/h, który stanowi załącznik do niniejszego pisma.

Wskazujemy, że zgodnie z obowiązującymi nas procedurami do ww. wzoru możemy wprowadzić dodatkowe postanowienia wynikające z Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013r., poz. 907 t.j. z późn. zm.).

Podkreślamy, że jako podmiot o dominującej pozycji na rynku obrotu paliwem gazowym nie możemy stosować niejednolitych umów zawieranych z naszymi Klientami. Oznacza to również, że nie jesteśmy gotowi uwzględnić wykraczających poza obowiązujące wzorce postanowień.

Odpowiedź:

Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. M. Kopernika w Łodzi jest jednostką sektora finansów publicznych zobowiązaną do stosowania ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 09.08.2013 r. poz. 907 - tekst jednolity z późn. zm.) zgodnie z art. 3 ust. 1 pkt. 1. W przedmiotowym postępowaniu występuje jako Zamawiający w rozumieniu art. 2 pkt. 12.

Zamawiający widzi możliwość zawarcia umowy w oparciu o przedstawiony przez Wykonawcę wzór „Umowy kompleksowej dostarczania paliwa gazowego dla Odbiorcy niebędącego Konsumentem, pobierającego Paliwo gazowe z sieci dystrybucyjnej w ilości powyżej 110 kWh/h”, pod warunkiem, że zapisy tego wzoru nie kolidują z zapisami zawartymi w treści wzoru zaproponowanego przez Zamawiającego oraz nie będą dla Zamawiającego niekorzystne.

1. W związku z powyższym do zaproponowanego wzoru umowy należy wprowadzić zmiany w następującym zakresie:

- a) § 1 ust. 4 – przewiduje brak obowiązku zachowania formy pisemnej w przypadku zmiany grupy taryfowej - Zamawiający wymaga, aby wszelkie istotne zmiany umowy odbywały się w formie pisemnej. Stosowny zapis został dodany w **§ 10⁷ ust. 4.**

- b) § 2 umowy, dotyczący wniesienia przez Odbiorcę zabezpieczenia należytego wykonania umowy – W umowie, której przedmiotem jest dostawa (np. gazu) to Wykonawca, powinien złożyć zabezpieczenie należytego wykonania umowy, jeżeli Zamawiający będzie takiego wymagał zgodnie z art. 147 i następne ustawy prawo zamówień publicznych, nie zaś Zamawiający, którego zobowiązanie jest z natury stricte pieniężne. Dodatkowo, z uwagi na stan majątkowy Zamawiającego, który jest szpitalem publicznym, proponowane zabezpieczenie jest obciążeniem, którego Zamawiający nie może ponieść. Dlatego Zamawiający wymaga aby § 2 został skreślony w całości.
- c) § 3 ust. 2 – Zamawiający oczekuje by rozpoczęcie dostarczania Paliwa gazowego i wyliczania opłat nastąpiło w dniu określonym przez Zamawiającego, jednak nie wcześniej niż od dnia 17 listopada 2014r.
- d) § 4 ust. 1 – wskazuje z nazwy własnej Wykonawcę usługi. Zapis taki koliduje z przepisami ustawy PZP oraz istotą przetargu nieograniczonego. Zamawiający do momentu rozstrzygnięcia postępowania i uprawomocnienia się decyzji o wyborze najkorzystniejszej oferty nie wie kto będzie stroną przyszłej umowy. Nie sposób zatem na obecnym etapie wskazać, czy usługę dystrybucji świadczyć będzie PSG spółka z o.o. w Warszawie, chociaż jest to bardzo prawdopodobne.
- e) § 4 ust. 5 - Zamawiający nie rozumie znaczenia zapisu: „Zamówienie Mocy Umownej w wysokości równej lub niższej 110 kWh/h wymaga zawarcia nowej umowy” Zamawiający nie wie czy chodzi o dodatkowe zamówienia, które winny zostać zrealizowane w trybie ustawy prawo zamówień publicznych, czy np. są to zamówienia uzupełniające o których mowa w art. 67 ust. 1 pkt. 7. W ocenie Zamawiającego zapis ten jest zbędny i podlega wykreśleniu.
- f) § 6 ust. 2 pkt. 2) – Zgodnie z art 8 ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 2013r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r poz. 403) *„w transakcjach handlowych, w których dłużnikiem jest podmiot publiczny będący podmiotem leczniczym w rozumieniu art. 4 ust. 1 pkt 2–4 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej”* istnieje możliwość ustalenia 60 dniowego terminu płatności. W związku z tym Zamawiający zmienia termin płatności należności z tytułu wystawionych faktur rozliczeniowych na 60 dni od dnia otrzymania faktury.
- g) § 6 ust. 3 – Zamawiający wykreśla powyższy zapis.
- h) § 6 ust. 4 – Zamawiający zmienia termin płatności należności z tytułu opłat, o których mowa w tym ustępie, na 60 dni od dnia otrzymania faktury. Jednocześnie Zamawiający skreśla część zdania po przecinku „o ile Ogólne warunki umowy nie stanowią inaczej”.
- i) § 7 – Zamawiający podkreśla, że nie może zamieścić powyższego paragrafu w treści wzoru, z tego względu, że postanowienia tego paragrafu go nie dotyczą (roczna ilość zamawianego przez Zamawiającego gazu wynosi około 455 tysięcy m3). W związku z tym Zamawiający wykreśla § 7 w całości.
- j) § 8 ust. 2 - nie dotyczy Zamawiającego (umowa na czas określony) W związku z tym Zamawiający wykreśla § 8 ust. 2.
- k) § 8 ust. 3 – Zamawiający nie zgadza się na takie brzmienie tego postanowienia – konieczne jest wykreślenie zdania drugiego oraz wyraźne wskazanie, że brak wniesienia zabezpieczenia nie stanowi rażącego naruszenia Umowy przez odbiorcę. W związku z tym Zamawiający wykreśla zdanie drugie.
- l) § 8 ust. 4 – zdaniem Zamawiającego konieczne jest urealnienie zapisu i dopuszczenie faktu, że Sprzedawca ma prawo rozwiązać Umowę z zachowaniem siedmiodniowego okresu wypowiedzenia dopiero, jeżeli Zamawiający jest w zwłoce z zapłatą za pobrane paliwo albo świadczone usługi co najmniej przez 90 dni. W związku z tym Zamawiający dokonuje zmiany § 8 pkt. 4.
- m) § 8 ust. 8 – Zamawiający nie może zmienić sprzedawcy gazu zgodnie z ustawą PZP. Zapis ten nie ma zastosowania na gruncie ustawy PZP, w związku z tym Zamawiający skreśla go.

- n) § 10 ust. 2 – Zamawiający zmienia zapis na: W kwestiach spornych wynikłych w związku z treścią umowy lub realizacji niniejszej umowy, strony będą dążyły do polubownego załatwienia sprawy, a gdy okaże się to niemożliwe, właściwym będzie sąd powszechny właściwy miejscowo dla Zamawiającego.
 - o) § 10 ust. 3 – Zamawiający zmienia zapis na: Umowę kompleksową zawarto w trzech (3) jednobrzmiących egzemplarzach, dwa egzemplarze dla Odbiorcy, jeden dla Sprzedawcy.
2. Dodatkowo Zamawiający zastrzega pozostawienie istotnych z jego punktu widzenia i wymaganych wewnętrznymi procedurami zapisów przewidzianych we własnym wzorze, a w szczególności postanowień § 7-§ 15 oraz § 5 ust. 6 (określenie szacunkowej wartości brutto całego zamówienia), jak również włączenie w treść umowy postanowienia zastrzegającego pierwszeństwo postanowień umowy w stosunku do kolidujących z nimi postanowieniami OWU, regulaminów i innych postanowień nieuzgodnionych indywidualnie.

W związku z tym Zamawiający dodaje po § 10 kolejno:

§ 10¹

Szacunkowa wartość brutto Umowy wynosi maksymalnie zł.....
(słownie:.....zł), na co składa się wartość netto w kwocie zł
(słownie:.....zł) plus należny podatek VAT w stawce%.

§ 10²

Obowiązanie Umowy, wypowiedzenie Umowy

1. Umowa zostaje zawarta na czas oznaczony tj. **36 miesięcy od daty jej podpisania.**
2. Zamawiający zobowiązany jest uregulować zobowiązania za zużyte paliwo gazowe oraz inne należności wynikające ze wzajemnych rozliczeń.
3. W razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie Umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia Umowy, Zamawiający może wypowiedzieć Umowę w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach. W takim przypadku Wykonawca może żądać jedynie wynagrodzenia należnego mu z tytułu wykonania części umowy.

§ 10³

1. Zamawiający zastrzega sobie możliwość wykonania auditu u Wykonawcy zgodnie z punktem 7.4.1 normy EN ISO 9001:2008 oraz normą ISO 27001:2007.
2. Wszelkie informacje, uzyskane przez Wykonawcę w związku z realizacją niniejszej umowy, Wykonawca powinien traktować jako poufne. Wykonawca zobowiązany jest do zachowania poufności informacji w trakcie obowiązywania umowy oraz po jej zakończeniu.
3. Szpital nie będzie udostępniał Wykonawcy żadnych danych osobowych, w tym dotyczących pacjentów.
4. W sytuacji, w której naruszenie poufności informacji spowoduje szkodę po stronie Zamawiającego, Wykonawca zobowiązany jest do jej naprawienia na zasadach ogólnych.

§ 10⁴

Wykonawca oświadcza, że jest mu znany stan majątkowy Zamawiającego w rozumieniu dyspozycji z art. 490 § 2 ustawy kodeksu cywilnego.

§ 10⁵

1. Cesja praw wynikających z tytułu realizacji niniejszej umowy wymaga pisemnej zgody Zamawiającego pod rygorem nieważności.
2. Do dokonania cesji wierzytelności wymagana jest uprzednia zgoda podmiotu tworzącego zgodnie z art. 54 ust. 5 ustawy o działalności leczniczej z dnia 15 kwietnia 2011 r.

§ 10⁶

Strony mają obowiązek informować siebie nawzajem o zmianach organizacyjno – prawnych zaistniałych w okresie związania Umową wraz z przekazaniem kompletu dokumentów wskazujących następcę prawnego.

§ 10⁷

1. Zamawiający na podstawie art. 144 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004. prawo zamówień publicznych przewiduje możliwość dokonania zmiany w zawartej umowie w następujących sytuacjach:
 - 1.1. W przypadku zmiany stawki podatku VAT jeżeli Wykonawca udowodni, że zmiana ta będzie miała wpływ na koszt wykonania zamówienia przez Wykonawcę, Zamawiający przewiduje możliwość zmiany cen brutto przedmiotu zamówienia przy pozostawieniu cen netto bez zmian. Zmiana nie wymaga sporządzenia aneksu w formie pisemnej, ewentualnie strony mogą zawrzeć aneks porządkujący na wniosek którejkolwiek ze stron.
 - 1.2. W przypadku zmiany stawki podatku akcyzowego od paliwa gazowego, jeżeli Wykonawca udowodni, że zmiana ta będzie miała wpływ na koszt wykonania zamówienia przez Wykonawcę, Zamawiający przewiduje możliwość odpowiedniej do zmiany stawki podatku akcyzowego zmiany ceny przedmiotu zamówienia.
 - 1.3. W przypadku zmiany stawek za świadczenie usług dystrybucji wyłącznie w przypadku zmiany taryfy Operatora Systemu Dystrybucji zatwierdzonej przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki, Zamawiający przewiduje możliwość zmiany cen za realizację przedmiotu zamówienia jeżeli Wykonawca udowodni, że zmiana stawek ma wpływ na koszt wykonania zamówienia przez Wykonawcę.
 - 1.4. W każdym przypadku, gdy konieczność wprowadzenia zmian wynika z okoliczności, których nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy lub zmiany te są korzystne dla Odbiorcy. W szczególności chodzi tu o: zmianę wielkości mocy przyłączeniowej umownej, grupy taryfowej punktu poboru, zmianę odbiorcy, zmianę terminu dostawy paliwa gazowego w okresie obowiązywania umowy i.t.p.
2. Strony ustalają, że zmiana wysokości minimalnego wynagrodzenia ustalonego na podstawie art. 2 ust. 3-5 ustawy o minimalnym wynagrodzeniu za pracę ani zmiana zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne pozostanie bez wpływu na cenę przedmiotu zamówienia.
3. Rzeczywista ilość dostarczanego paliwa gazowego w okresie obowiązywania umowy może ulec zmianie w zależności od faktycznego zapotrzebowania Zamawiającego. Z tytułu zmniejszenia ilości dostarczonego paliwa gazowego w stosunku do ilości planowanej Wykonawcy nie będzie przysługiwało żadne roszczenie odszkodowawcze.
4. Wszelkie zmiany lub uzupełnienia do niniejszej Umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności, chyba że wyraźnie postanowiono inaczej.

§ 10⁸

1. W sprawach nie uregulowanych niniejszą umową, zastosowanie mają przepisy Kodeksu Cywilnego i ustawy Prawo zamówień publicznych. Strony wyłączają jednak między sobą obowiązywanie art. 552 k.c.
2. W przypadku sprzeczności postanowień niniejszej Umowy z postanowieniami Ogólnych Warunków Umów, regulaminów i innych postanowień nieuzgodnionych indywidualnie, a dotyczących niniejszego zamówienia, pierwszeństwo mają postanowienia Umowy, chyba że są mniej korzystne dla Zamawiającego.

3. Konsekwentnie do zmian treści umowy zostaną zmienione OWU.

II. Na podstawie art. 38 ust. 4 i 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2013 r. poz. 907 tekst jednolity z późn. zm.) Zamawiający dokonuje zmiany Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w zakresie:

1. Zamawiający modyfikuje SIWZ poprzez usunięcie załączonego wzoru umowy – załącznik nr 6 do SIWZ.
2. Zmianie ulega termin składania ofert:
 - Termin składania ofert określony w rozdziale IX **do dnia 06.11.2014r. do godziny 10:00,**
 - Termin otwarcia określony w rozdziale XIII **do dnia 06.11.2014r. do godziny 11:00.**

W załączeniu:

Dokumenty przesłane przez Wykonawcę wraz z zapytaniem (Wzór Umowy Kompleksowej dostarczania paliwa gazowego, ogólne warunki umowy kompleksowej dostarczania paliwa gazowego).

ZASTĘPCA DYREKTORA
Zespołu ds. Paliwa
dr inż. inż. Piotr Miłkowski