



MIEJSKI ZAKŁAD KOMUNIKACJI SPÓŁKA Z O.O. W OSTROŁĘCE
ul. Kołobrzaska 1 07-410 Ostrołęka
Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy w Warszawie, XIV Wydział Gospodarczy
Krajowego Rejestru Sądowego Nr KRS: 0000317956
Kapitał zakładowy w wysokości: 6.350.400,00 zł

Sekretariat (29) 769-14-62; 769-10-97
Dyspozytor (29) 769-10-97 wew.114
NIP: 758-22-77-162
REGON: 141641959

e-mail: sekretariat@mzk.ostroleka.pl
URL: www.mzk.ostroleka.pl

Konto: Bank Pekao S.A. I Oddz. w Ostrołęce 32 1240 1691 1111 0010 6165 6375

Ostrołęka dnia 07.11.2017r.

Informacja o wniesieniu odwołania

Na podstawie art. 185 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t. jedn. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579), Miejski Zakład Komunikacji Spółka z o. o. w Ostrołęce informuję, że w dniu 06.11.2017r., wpłynęła do Zamawiającego kopia odwołania w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pt.: Dostawy oleju napędowego, benzyny bezołowiowej 95 dla Miejskiego Zakładu Komunikacji Spółka z o.o. w Ostrołęce w okresie I 2018 – XII 2018.

MZK Spółka z o. o. wzywa Wykonawców do przystąpienia do postępowania odwoławczego.

Załącznik:
1. Odwołanie

PROKURENT
DYREKTOR
ds. Kadrowo-Administracyjnych
Edyta Korytkowska

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17a

02-676 Warszawa

Zamawiający:

Miejski Zakład Komunikacji Sp. z o.o.

w Ostrołęce

ul. Kołobrzeska 1

07-410 Ostrołęka

tel: 29 769 10 97

Odwołujący:

UNIMOT S.A.

Ul. Świerkłańska 2A

47-120 Zawadzkie

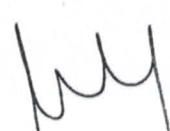
tel. 22 871 98 00

ODWOŁANIE

w postępowaniu o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Dostawy oleju napędowego, benzyny bezołowiowej 95 dla Miejskiego Zakładu Komunikacji Spółka z o.o. w Ostrołęce w okresie I 2018-XII 2018, wobec treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Informacje dodatkowe:

1. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w dniu 25.10.2017r. w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej 2017/S 205 – 422596 i na stronie internetowej Zamawiającego.
2. Określenie przedmiotu zamówienia: przedmiotem zamówienia jest dostawa 2.321,500 m³ , czyli ok. 2.500.000 litrów oleju napędowego (część 1) oraz około 400m³ benzyny bezołowiowej 95, realizowana sukcesywnie przez okres od 01.01.2018r. do 31.12.2018r. Olej napędowy musi spełniać wymogi normy PN-EN 590:2013-12 oraz Rozporządzenia Ministra Gospodarki z 9.10.2015r. w sprawie wymagań jakościowych dla paliw ciekłych (Dz.U.2015r, 1680). Benzyna bezołowiowa 95 musi spełniać wymagania zawarte w normie PN-EN228:2013-04 oraz Rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 9.10.2015r. w sprawie wymagań jakościowych dla paliw ciekłych (Dz.U. 2015r. 1680).



3. Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie przepisów art. 39-46 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2015r., poz. 2164 z późn. zm.) – zwaną również ustawą pzp.

Zarzuły wraz ze wskazaniem czynności (treści siwz) Zamawiającego, którym zarzuca się niezgodność z przepisami ustawy

Z zachowaniem terminu na podstawie art. 179 Pzp w związku z art. 182 ust 2 pkt 1) ustawy Pzp Odwołujący wnosi niniejsze odwołanie i zarzuca w nim:

1. **Naruszenie art. 7 Pzp** poprzez żądanie od wykonawcy dostarczenia przy każdej dostawie paliwa kompletu niezbędnych dokumentów dotyczących dostarczanego oleju napędowego, benzyny bezołowiowej 95, t.j. aktualnego świadectwa jakości albo orzeczenia laboratoryjnego zawierającego m.in. nazwę producenta paliwa oraz uzyskania zgody Zamawiającego w przypadku zmiany źródła pochodzenia paliwa.

Powoduje to nieuzasadnione preferowanie wykonawców będących producentami paliwa (w rezultacie producentów paliwa prowadzących działalność na terenie Polski), ich spółek należących do tej samej grupy kapitałowej oraz pośredników producentów krajowych korzystających z baz paliw producenta poprzez:

- a) uniemożliwienie uczciwego konkutowania ceną i pozostałymi kryteriami oceny ofert w niniejszej procedurze producentów paliwa z pozostałych Państw UE korzystających na terenie RP z wyspecjalizowanych baz paliw,
- b) brak możliwości udziału w postępowaniu importerów paliwa importujących paliwo od różnych producentów paliwa, podczas gdy specyfika działalności importerów paliwa polega na jego imporcie z różnych źródeł i od różnych producentów (w tym producentów z Państw Członkowskich UE oraz innych państw), co determinuje w praktyce brak stosowania zobowiązań do dostarczania paliwa do realizacji konkretnego kontraktu w wskazanej ilości i terminie realizacji.

Żądanie co do sposobu rozstrzygnięcia odwołania

Jednocześnie Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania w całości i nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści SIWZ i umowy odpowiednio poprzez wykreślenie z treści SIWZ oraz umowy odpowiednio treści:

- 1) §1 ust. 4 pkt a) umowy "pochodzący z....."
- 2) §1 ust. 4 pkt b) umowy "pochodzącą z", "oraz dostosowaną przy każdorazowej dostawie pod względem temperatury zablokowania zimnego filtra



i temperatury mętnienia do aktualnie panujących krajowych warunków klimatycznych"

3) §1 ust. 5 umowy " W przypadku innego źródła pochodzenia paliwa niż wymienione w pkt 4, Wykonawca zobowiązany jest przed każdorazową dostawą przedstawić certyfikaty jakościowe oferowanego paliwa i uzyskać na dostawę zgodę Zamawiającego w formie pisemnej."

4) Część II Rozdział IV pkt 5 a) SIWZ "nazwę producenta paliwa".

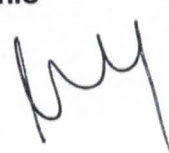
Ponadto, na podstawie art. 192 ust. 9 i 10 Pzp w zw. z § 3 Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. z dnia 17 marca 2010 r.), Odwołujący wnosi o przyznanie Odwołującemu od Zamawiającego zwrotu kosztów postępowania odwoławczego, w tym wpisu, kosztów wynagrodzenia pełnomocnika oraz kosztów dojazdu na rozprawę, zgodnie z dokumentującymi ich poniesienie rachunkami, które zostaną przedłożone na rozprawie.

Odwołujący jest podmiotem od wielu lat działającym na rynku objętym przedmiotem zamówienia i prowadzi działalność gospodarczą polegającą na obrocie paliwami obejmującym realizację niniejszego zamówienia. Odwołujący zarzuca Zamawiającemu, że wskazane w treści odwołania postanowienia SIWZ stanowią nieuzasadnione obiektywnymi przesłankami naruszenie zasad równego traktowania wykonawców i zachowania uczciwej konkurencji poprzez utrudnienie, a wręcz uniemożliwienie Odwołującemu skuteczne ubieganie się o uzyskanie przedmiotowego zamówienia, co w konsekwencji powoduje, że Odwołujący może ponieść szkodę w sytuacji niemożności złożenia oferty w postaci utraty potencjalnych korzyści, jakie mógłby osiągnąć, gdyby mógł złożyć ofertę i uzyskać zamówienia. Przesłanka materialnoprawna z art. 179 ust. 1 ustawy została wypełniona. Wykreślenie wskazanych w odwołaniu postanowień SIWZ i umowy umożliwi odwołującemu złożenie oferty i uzyskanie zamówienia.

UZASADNIENIE

W dniu 25.10.2017r. w Dzienniku Urzędowym UE pod nr 2017/S 0205 – 422596 oraz na stronie internetowej Zamawiającego zostało opublikowane ogłoszenie o zamówieniu w niniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia oraz Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia. Treść SIWZ i umowy zawiera postanowienia niezgodne z przepisami prawa, nie znajdujące uzasadnienia judykaturą ani specyfiką niniejszego zamówienia.

I. Żądania dostarczenia świadectwa jakości albo orzeczenia laboratoryjnego zawierającego nazwę producenta paliwa jako dokumentu, który utrudnia udział w postępowaniu i uczciwe konkurowanie importerom paliwa oraz uzyskanie



zgody Zamawiającego na zmianę źródła pochodzenia paliwa - Zamawiającemu nie wolno żądać od wykonawcy w niniejszym postępowaniu.

Wymóg przedstawienia świadectwa jakości lub orzeczenia laboratoryjnego zawierającego nazwę producenta paliwa oraz uzyskanie zgody Zamawiającego na zmianę źródła pochodzenia paliwa jest nie tylko zupełnie dla nas niezrozumiałe, ale również w żaden sposób nie koresponduje ze specyfiką niniejszego zamówienia, tj.:

- 1) wykonawcą w niniejszym zamówieniu może być importer paliwa lub inny podmiot zajmujący się obrotem paliwami, a nie tylko producent, jego spółka handlowa lub jego pośrednik korzystający z baz paliw producenta - co potwierdza w wskazanej treści zamawiający**
- 2) obrót paliwami charakteryzuje się tym, że podmiot ma możliwość kupowania paliwa od różnych producentów z całej UE oraz z poza jej granic**
- 3) współpraca pomiędzy importerami a producentami ma charakter dynamiczny, (co jest właściwe dla rynku paliw), jej wielkość zależy od zaistniałej w danej chwili sytuacji na rynkach, stąd nie jest ww. branży znanym kształtowanie zobowiązań wieloletnich**
- 4) na etapie realizacji zamówienia, paliwa są przechowywane w wyspecjalizowanych bazach paliw, w zbiornikach których może znajdować się paliwo różnych producentów jednocześnie.**

Należy w miejscu tym stanowczo podkreślić, że o udzielenie zamówienia publicznego w niniejszym postępowaniu mogą ubiegać się zarówno producenci wskazanego paliwa, jak i jego importerzy, dystrybutorzy, którzy korzystają z baz paliw należących nie tylko do producentów paliwa, ale także do niezależnych firm zajmujących się magazynowaniem paliw.

Ważnym przy tym jest zaznaczenie, że działalność importera polega na jego importowaniu od różnych producentów, w tym pozostałych Państw Członkowskich UE, a ograniczenie możliwości nabywania paliw u różnych producentów uniemożliwia realizowanie dostaw paliwa producentów Zagranicznych magazynowanych w specjalistycznych bazach paliw.

Ponadto zaznaczyć należy, iż obrót paliwami ciekłymi, w tym olejem napędowym, charakteryzuje się tym, że jednym z jego etapów jest magazynowanie paliw w wyspecjalizowanych bazach paliw. W bazach przechowywane jest paliwo różnych podmiotów, a szczególnie istotne jest to, że w jednym zbiorniku mogą znajdować się paliwa kilku dostawców pochodzące z różnych dostaw spełniające wymagania jakościowe określone stosownymi przepisami i normami. Co istotne dla niniejszego postępowania, w jednym zbiorniku może znajdować się paliwo pochodzące zarówno z państw członkowskich Unii



Europejskiej lub państw, z którymi Wspólnota Europejska zawarła umowy o równym traktowaniu przedsiębiorców, jak i nabyte w ramach importu.

Zgodnie z zawartą przez Unimot umową składu paliwa z Operatorem Logistycznym Paliw Płynnych Sp. z o. o. Spółka wyraziła zgodę na wymieszanie jego paliw z innymi paliwami, o właściwościach spełniających te same Polskie Normy, znajdującymi się w zbiorniku zbiorczym OLPP i ustanowienie współwłasności mieszaniny w częściach ułamkowych, odpowiadających ilości paliw przyjętych na skład od Unimot. Jednocześnie wskazać należy, że importer nie ma wpływu na to, którego producenta paliwo akurat w danej chwili przeważa w zbiorniku.

Akredytowane laboratoria OLPP Sp. z o.o. wystawiając świadectwo jakości magazynowanego paliwa nie podają na tych świadectwach **producenta paliwa**, gdyż nie są w stanie określić pochodzenia mieszanki tego produktu. Istotnym jest fakt, aby paliwo spełniało normę PN-EN oraz było zgodne z Rozporządzeniem Ministra Gospodarki w sprawie wymagań jakościowych dla paliw ciekłych. Pozostawienie aktualnych wymagań przez Zamawiającego faworyzuje dostawców mogących korzystać z baz paliw producentów krajowych tj. PKN ORLEN S.A. oraz LOTOS S.A., a tym samym oferującym tylko produkt pochodzący od tych dwóch producentów krajowych. Na świadectwach jakości wydawanych przez laboratoria polskich producentów pojawia się nazwa producenta, gdyż w zbiornikach znajduje się tylko i wyłącznie produkt producenta krajowego.

Ponadto należy zauważyć, że Zamawiający nie może kształtować polityki handlowej wykonawcy poprzez wyrażenie swojej zgody lub jej brak dot. źródła zaopatrzenia Wykonawcy. To jedynie wykonawca decyduje o tym kto jest jego dostawcą paliwa spełniającego normy określone polskim prawem.

Zapis w § ust.4 pkt b) umowy dotyczący temperatury zablokowania zimnego filtra i temperatury mętnienia przypisany do benzyny bezołowiowej 95 nie odnosi się do tego rodzaju paliwa. Parametr ten dotyczy tylko oleju napędowego, więc zasadne jest żądanie odwołującego jego wykreślenia.



II. Pozostałe informacje

Przytoczone w odwołaniu zarzuty wraz z uzasadnieniem i opisanymi okolicznościami stanu faktycznego wykazują jednoznacznie, iż Zamawiający naruszył szereg przepisów obowiązującego prawa polskiego i unijnego normujących zasady prowadzenia postępowań o udzielenie zamówienia publicznego, co utrudnia, a wręcz uniemożliwia nam skuteczne konkurowanie o udzielenie niniejszego zamówienia

Wobec powyższego, wnosimy jak na wstępie.

Załączniki:

- 1) dowód uiszczenia wpisu,
- 2) odpis z KRS,
- 3) pełnomocnictwo,
- 4) dowód przestania kopii odwołania Zamawiającemu.

UNIMOT S.A.
Specjalista ds. zamówień publicznych
i obsługi klienta

Renata Niewiadowska