

**GMINA
ŚWIĘTOCHŁOWICE****wszyscy uczestnicy postępowania
ubiegający się o udzielenie zamówienia
publicznego**

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę energii elektrycznej w rozumieniu ustawy z dnia 10.04.1997 prawo energetyczne (tekst jedn. Dz. U. z 2006r, Nr 89, poz. 625 z późn. zm.) w ramach wspólnego zamówienia prowadzonego w trybie art. 16 ust. 1 ustawy z dnia 29.01.2004 Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. Dz. U. z 2010r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.)

Działając w trybie art.38 ust. 1, ust. 2, ust. 4 ustawy z dnia 29.01.2004r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. z 2010r. Dz. U. nr 113, poz. 759, z późn. zm.) zwanej dalej w skrócie „ustawą” Zamawiający przedkłada odpowiedzi na pytania dotyczące wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytanie 1

W formularzu ofertowym (Zał. Nr 3 do SIWZ) Zamawiający w tabeli wskazuje podanie cen jednostkowych netto natomiast pod tabelką widnieje zapis, że ...”Podane ceny zawierają stawkę podatku akcyzowego oraz stawkę VAT, ceny jednostkowe (poz. 8, 9, 10, 11, 15, 16, 17, 18) winny być podane z dokładnością 2 miejsc po przecinku ...”. Prosimy o jednoznaczne określenie czy ceny jednostkowe mają być podane netto czy brutto. Prosimy również o wskazanie poz. 15, 16, 17, 18.

Odpowiedź

Zamawiający dokonał zmiany treści formularza ofertowego. Zmieniony formularz ofertowy stanowi załącznik do wyjaśnień.

Pytanie 2

Zwracamy się z prośbą o podanie ile zostanie zawartych umów po rozstrzygnięciu przetargu. Czy każdy z podmiotów wchodzących w skład postępowania przetargowego zawrze odrębną umowę i dołączy stosowne pełnomocnictwo (dotyczy to również poszczególnych jednostek organizacyjnych).

Odpowiedź

Zamawiający w specyfikacji istotnych warunków zamówienia – rozdział 3 „ Opis przedmiotu zamówienia „ wskazał, że „dostawa energii będzie się odbywała na podstawie umów zawieranych odrębnie przez poszczególnych wspólnych Zamawiających, przy czym w stosunku do Zamawiających: Gmina Bytom, Gmina Chorzów, Gmina Dąbrowa Górnicza, Gmina Jaworzno, Gmina Katowice, Gmina Mysłowice, Gmina Piekary Śląskie, Gmina Siemianowice Śląskie, Gmina Sosnowiec, Gmina Świętochłowice, Gmina Tychy, Gmina Zabrze, Gmina Knurów, Gmina Łaziska, Gmina Mikołów, Gmina Ornontowice, Gmina Radzionków, Gmina Wiry, Powiat Mikołowski, Powiat Zawiercie, również na podstawie umów zawieranych odrębnie przez samorządowe jednostki organizacyjne, szczegółowo opisane w załączniku nr 2 do SIWZ”. Z powyższego zapisu jednoznacznie wynika, że każdy z Zamawiających zawrze odrębną umowę oraz dodatkowo u tych Zamawiających u których występują jednostki organizacyjne, jednostki te będą zawierały odrębne umowy. Dane dotyczące ilości umów są dostępne w załączniku /tabeli nr 2 do specyfikacji w kolumnie D zatytułowanej „ Nazwa jednostki organizacyjnej /Strona umowy „ z którego wynika, że zostanie zawartych ok. 900 umów.

Każdy Zamawiający i każda jednostka organizacyjna dołączy stosowne pełnomocnictwa do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy.

Pytanie 3

Prosimy o informację, która ze stron przygotowuje stosowne aneksy o których mowa we wzorze umowy w sytuacji zmiany podatku VAT lub zmiany stawki podatku akcyzowego.

Odpowiedź

W § 8 ust. 6 wzoru umowy sprzedaży energii elektrycznej (Załącznik nr 8 do SIWZ) zawarto zapis mówiący o tym, że każda ze stron może być inicjatorem zmiany ceny. Inicjatywa będzie wynikała z kierunku zmiany stawek, tj. wzrost stawek spowoduje inicjatywę zmiany ceny ze strony Wykonawcy zaś spadek stawek inicjatywę zmiany ceny ze strony Zamawiających. W konsekwencji należy przyjąć, że w dokumentacji przesyłanej drugiej stronie uzasadniającej zmianę ceny będzie również propozycja aneksu do umowy.

Pytanie 4

Prosimy o wskazanie lokalnych OSD na terenie których znajdują się obiekty wchodzące w skład przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź

Dla wszystkich punktów poboru energii elektrycznej wskazanych w Załączniku nr 2 do SIWZ właściwym OSD są: Tauron Dystrybucja S.A., Tauron Dystrybucja GZE S.A.

Pytanie 5

Wykonawca zwraca się z prośbą o wskazanie przez Zamawiającego Operatorów Systemu Dystrybucyjnego

(zwanych dalej OSD) właściwych dla wszystkich punktów poboru energii zamawiającego oraz odbiorców. Powyższe jest niezbędne do weryfikacji czy Wykonawca posiada umowy z wszystkimi OSD co jest niezbędne do realizacji sprzedaży energii elektrycznej.

Odpowiedź

Dla wszystkich punktów poboru energii elektrycznej wskazanych w Załączniku nr 2 do SIWZ właściwym OSD są: Tauron Dystrybucja S.A., Tauron Dystrybucja GZE S.A.

Pytanie 6

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Wykonawca w celu wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu powinien przedstawić wykaz dostaw o łącznej wartości 20 mln złotych, tzn. czy powyższa wartość może zostać zsumowana z trzech dostaw.

Odpowiedź

Zamawiający w rozdziale 5 „ Warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków „ w pkt 3 określił warunek wykonania /wykonywania przez Wykonawcę minimum 3 dostaw w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie o łącznej wartości nie mniejszej niż 20 mln złotych brutto, czyli kwota 20 mln złotych jest minimalną kwotą wynikającą z sumy zrealizowanych/realizowanych dostaw energii elektrycznej. Jeżeli dostawy były realizowane w ramach umów kompleksowych Wykonawca musi wykazać jaką wartość stanowiła dostawa energii bez kosztów usługi dystrybucji.

Pytanie 7

Dotyczy zapisów w pkt. III.2.2 ogłoszenia, rozdz. 5 pkt. 5 SIWZ, rozdz. 6 pkt. 1 lit d SIWZ - Wykonawca zwraca się z prośbą o wyrażenie zgody na zmianę wysokości polisy opłaconej przez Wykonawcę na kwotę 5 000 000 złotych. Jednocześnie informujemy, iż wymóg posiadania polisy o wysokości 10 000 000 złotych może ograniczyć możliwość złożenia oferty przez spółki obrotu energią, które realizują dostawy o wolumenach przekraczających przedmiotowe zamówienie a tym samym ograniczyć konkurencję. Powyższe uzasadnione jest przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych oraz stanowiskiem prawnym, iż opisując warunek dotyczący sytuacji ekonomicznej w zakresie posiadania przez wykonawcę ubezpieczenia, zamawiający może samodzielnie ustalić sumę gwarancyjną, jednak musi zawsze brać pod uwagę zasadność stawianego żądania. Precyzując warunek

dotyczący sytuacji ekonomicznej w zakresie posiadania przez wykonawcę ubezpieczenia zamawiający może samodzielnie ustalić sumę gwarancyjną, ale nie może naruszać zasady uczciwej konkurencji ani stawiać nieadekwatnych, wygórowanych warunków udziału w postępowaniu. Działanie uchybiające tym zasadom zakwalifikowane może zostać jako naruszające art. 7 ust. 1 ustawy prawo zamówień publicznych.

Odpowiedź

Zamawiający postawiony warunek udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji ekonomicznej i finansowej posiadania przez Wykonawcę ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej związanej z przedmiotem zamówienia na sumę ubezpieczenia nie mniejszą niż 10. 000. 000 złotych pozostawia bez zmian.

Zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu sekcja II.2.1) „Całkowita wielkość lub zakres „, wskazał, że szacunkowa wartość zamówienia bez VAT wynosi 54.380.000zł. Żądana przez Zamawiającego suma ubezpieczenia wynosi w stosunku do wartości zamówienia jedynie 18 %. Co do zasady, obowiązek i uprawnienie w zakresie właściwego opisu sposobu dokonania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu, leży po stronie Zamawiającego. Natomiast granice opisu sposobu dokonania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu wynikają z treści art. 22 ust. 4 ustawy, który stanowi, że opis powinien być związany z przedmiotem zamówienia i proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Zamawiający zachował zasadę proporcjonalności, która w przedmiotowym opisie warunku udziału w postępowaniu przejawia się w adekwatności do rozmiaru i wielkości dostawy energii elektrycznej.

Zgodnie z wypracowanym stanowiskiem wynikającym z orzecznictwa, celem żądania posiadania ubezpieczenia od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej związanej z przedmiotem zamówienia na etapie składania ofert jest potwierdzenie, że Wykonawca znajduje się w sytuacji finansowej i ekonomicznej pozwalającej mu na poniesienie kosztów ubezpieczenia, tj. na opłacenie składek. W orzecznictwie wielokrotnie wskazywano, że polisa OC składana przez wykonawców w ramach wykazania spełniania warunku udziału w postępowaniu nie służy zabezpieczeniu realizacji zamówienia w przedmiocie, co do którego prowadzone jest postępowanie, lecz ma potwierdzić, że to wykonawca posiada ubezpieczenie OC w określonej przez Zamawiającego wysokości (vide wyroki: z dnia 30.11.2010 r., sygn. akt KIO 2512/10; z dnia 21.04.2011 r., sygn. akt KIO 753/11, KIO 758/11; z dnia 11.01.2011 r., sygn. akt KIO 2801/10; z dnia 21.05.2010 r., sygn. akt KIO/UZP 814/10; z dnia 15.07.2010 r., sygn. akt KIO 1395/10; z dnia 6.04.2011 r., sygn. akt KIO 605/11; z dnia 9.03.2009 r., sygn. akt KIO/UZP 216/09, KIO/UZP 223/09).

Żądana suma ubezpieczenia nie jest nadmierna i wygórowana w stosunku do przedmiotu, wielkości i zakresu przedmiotowego zamówienia. Zatem treść ogłoszenia jak i specyfikacji istotnych warunków zamówienia nie narusza zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców (przepis art. 7 ust. 1 ustawy), a także zasady proporcjonalności opisu sposobu dokonania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu, rozumianą jako adekwatność do przedmiotu zamówienia (przepis art. 22 ust. 4 ustawy).

Pytanie 8

Dotyczy rozdz. 2 pkt. 3 lit d SIWZ- Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę definicji OSD do treści tożsamej z art. 3 pkt. 25 ustawy Prawo energetyczne, prosimy zmodyfikować zapis do brzmienia:

Operator systemu dystrybucyjnego (OSD) - przedsiębiorstwo energetyczne zajmujące się dystrybucją paliw gazowych lub energii elektrycznej, odpowiedzialne za ruch sieciowy w systemie dystrybucyjnym gazowym albo systemie dystrybucyjnym elektroenergetycznym, bieżące i długookresowe bezpieczeństwo funkcjonowania tego systemu, eksploatację, konserwację, remonty oraz niezbędną rozbudowę sieci dystrybucyjnej, w tym połączeń z innymi systemami gazowymi albo innymi systemami elektroenergetycznymi.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapis zawarty w rozdz. 2 „ Tryb udzielenia zamówienia „, pkt 3 lit. d bez zmian.

Zaproponowana przez Wykonawcę ustawowa definicja z ustawy Prawo energetyczne - pełna i wyczerpująca, jednakże koncentrująca się na funkcjach ogólnych realizowanych przez OSD - nie oddaje jednak istoty funkcji OSD na potrzeby prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Treść definicji zawarta w specyfikacji istotnych warunków zamówienia koncentruje się na wskazaniu podmiotu, który będzie realizował usługę dystrybucji dla obiektów Zamawiających, a z którym Wykonawca będzie zobowiązany przeprowadzić procedury umożliwiające sprzedaż energii elektrycznej.

Pytanie 9

Z uwagi na brak informacji o mogącej wystąpić w trakcie realizacji umowy ustawowej zmianie przepisów prawa wprowadzających nowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej wnioskujemy o zmianę zapisu w rozdz. 12 pkt. 6, rozdz. 15 pkt. 2 lit. a SIWZ oraz par. 8 ust. 5, par. 16 ust. 1 lit. a projektu umowy do treści:

Ceny jednostkowe podane przez Wykonawcę pozostaną przez cały okres realizacji umowy niezmiennie za wyjątkiem:

a) zmiany stawki podatku VAT, lub/i

b) zmiany stawki akcyzy, lub/i

c) zmiany ogólnie obowiązujących przepisów prawa a w szczególności zmiany ustawy Prawo energetyczne, ustawy o efektywności energetycznej lub przepisów wykonawczych wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikaty dotyczące efektywności energetycznej.

Ceny energii zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami od dnia ich wejścia w życie. Zmiany te zachodzą automatycznie i nie wymagają sporządzania aneksu do umowy.

Odpowiedź

Zamawiający nie zmieni treści zapisów w rozdz. 12 pkt. 6, rozdz. 15 pkt. 2 lit. a specyfikacji oraz par. 8 ust. 5, par. 16 ust. 1 lit. a wzoru umowy sprzedaży dopuszczając jedynie zmianę cen w przypadku ustawowej zmiany stawki akcyzy na energię elektryczną oraz stawki podatku VAT.

Zamawiający w przedmiotowym dopuszczeniu możliwości zmiany cen energii elektrycznej kierował się zasadą, że jej wysokość i termin wprowadzenia musi wynikać wprost z aktu prawnego. W przypadku uregulowań przywoływanych w pytaniu brak jest takiej jednoznaczności, np. rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 14 sierpnia 2008 r. w sprawie szczegółowego zakresu obowiązków uzyskania i przedstawienia do umorzenia świadectw pochodzenia, uiszczenia opłaty zastępczej, zakupu energii elektrycznej i ciepła wytworzonych w odnawialnych źródłach energii oraz obowiązku potwierdzania danych dotyczących ilości energii elektrycznej wytworzonej w odnawialnym źródle energii oraz rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 26 lipca 2011 r. w sprawie sposobu obliczania danych podanych we wniosku o wydanie świadectwa pochodzenia z kogeneracji oraz szczegółowego zakresu obowiązku uzyskania i przedstawienia do umorzenia tych świadectw, uiszczenia opłaty zastępczej i obowiązku potwierdzania danych dotyczących ilości energii elektrycznej wytworzonej w wysokosprawnej kogeneracji regulują obowiązki jedynie w zakresie ilości obowiązkowego umorzenia świadectw pochodzenia. Kształtowanie ceny świadectw pochodzenia odbywa się za pośrednictwem rynku giełdowego, zaś poziom opłaty zastępczej jest jedynie punktem odniesienia dla cen rynkowych świadectw pochodzenia. Zamawiający uważa, że ryzyko zmian kosztów związanych z uregulowaniami ustawy Prawo energetyczne lub ustawy o efektywności energetycznej leży w obszarze podstawowego ryzyka biznesowego Wykonawcy (tym bardziej, że w cenie energii koszty wszystkich obecnych składników praw majątkowych kształtują się na poziomie

zaledwie ok. 16 % z czego ok. 70% to koszty „zielonych” praw majątkowych) i nie może być przeniesione automatycznie do umowy w przypadku zmian prawnych.

Pytanie 10

Dotyczy załącznika nr 1 do SIWZ tabeli nr 4 - Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji czy wykazane w przedmiotowej tabeli ilości energii będące przedmiotem zamówienia w podziale na terminy rozpoczęcia dostaw są prawidłowe. Z powyższej tabeli wynika, iż wszyscy odbiorcy pobierać będą energię elektryczną jedynie w pojedynczych miesiącach roku 2012 i 2013. Prosimy o zweryfikowanie danych oraz ewentualne udzielenie informacji na temat zastosowanego sposobu wpisania danych dotyczących zużycia w latach 2012 i 2013.

Odpowiedź

Tabela nr 4 załącznika nr 1 do specyfikacji przedstawia informację o łącznych wolumenach energii elektrycznej objętych umowami rozpoczynającymi się od wskazanych w tabeli dat, tj. wolumen sprzedaży energii w umowach rozpoczynających się od daty wskazanej w tabeli a kończących się 31 grudnia 2013 roku. Dla przykładu dla Gminy Bytom: sprzedaż w umowach na okres od 1.11.2012 do 31.12.2013 – 698 MWh, na okres od 1.12.2012 do 31.12.2013 – 130 MWh, itd. Umowy rozpoczynające się od 1.12.2012 dotyczą innych PPE niż te rozpoczynające się od 1.11.2012 dlatego też łączna sprzedaż we wszystkich umowach dla Gminy Bytom stanowić będzie sumę wyszczególnionych w tabeli 4 wolumenów, tj. 15 933 MWh.

Pytanie 11

Dotyczy Załącznika 3 do SIWZ Formularz ofertowy - w przedmiotowym dokumencie istnieje informacja o treści: *Podane ceny zawierają stawkę podatku akcyzowego oraz stawkę VAT, ceny jednostkowe (poz. 8, 9, 10, 11, 15, 16, 17, 18) winny być podane z dokładnością 2 miejsc po przecinku.* Wykonawca informuje, iż w tabeli zawartej w formularzu cenowym nie znajdują się poz. nr 15, 16, 17 i 18. Ponadto w pkt. 6 formularza ofertowego istnieje błędne odwołanie do projektu umowy stanowiącego załącznik nr 7 do SIWZ podczas gdy umowa stanowi załącznik nr 8. Wykonawca zwraca się z prośbą o skorygowanie dokumentu.

Odpowiedź

Zamawiający dokonał zmiany treści formularza ofertowego. Zmieniony formularz ofertowy stanowi załącznik do wyjaśnień.

Pytanie 12

Dotyczy par. 8 ust. 6 oraz par. 9 ust. 2 projektu umowy- Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany przepisów prawa skutkujących zmianą stawki podatku VAT lub podatku akcyzowego, od dnia wejścia w życie odpowiednich przepisów prawa. Prosimy o zmianę przedmiotowych zapisów do treści:

W przypadku zmiany przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT, podatku akcyzowego lub zmiany ogólnie obowiązujących przepisów prawa, a w szczególności zmiany Ustawy Prawo Energetyczne, Ustawy o efektywności energetycznej lub przepisów wykonawczych wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikaty dotyczące efektywności energetycznej, ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapis par. 8 ust. 6 oraz par. 9 ust. 2 projektu umowy bez zmian (vide : odpowiedź na pytanie nr 5).

Pytanie 13

Dotyczy par. 9 ust. 5, 6 i 7 projektu umowy - Zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną w przypadku przekroczenia 14 - sto dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji Odbiorcy przysługuje prawo do bonifikaty. Przekroczenie terminu rozpatrzenia reklamacji

nie może skutkować jej uznaniem i może nastąpić z przyczyn nie leżących po stronie sprzedawcy np. z powodu opóźnienia w skorygowaniu danych przez OSD. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za działania podmiotu trzeciego, którym w tym przypadku jest OSD oraz za ewentualne rozbieżności w zakresie otrzymywanych danych. Zgodnie z przepisami prawa to Operator odpowiada za prawidłowość przekazywanych danych o zużyciu energii elektrycznej. Zapis w obecnej formie nie ma uzasadnienia prawnego i może prowadzić do składania nieuzasadnionych reklamacji. Wobec powyższego prosimy o usunięcie przedmiotowych zapisów i wprowadzenie w ich miejsce zdania o treści:

Reklamacje nie zwalniają Zamawiającego z obowiązku zapłaty należności wynikających z faktury. W przypadku uznania reklamacji Wykonawca wystawi Zamawiającemu fakturę korygującą. W przypadku przedłużenia czternastodniowego terminu rozpatrzenia wniosku lub reklamacji Zamawiającemu przysługuje prawo do bonifikaty zgodnie z obowiązującymi przepisami wykonawczymi do ustawy Prawo energetyczne.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapis par. 9 ust. 5, 6 i 7 załącznika nr 8 do specyfikacji bez zmian.

Przywołane w pytaniu Rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 18 sierpnia 2011 r. w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i kalkulacji taryf oraz rozliczeń w obrocie energią elektryczną (Dz. U. Nr 189, poz. 1126 z późn. zm.) w § 17 wskazuje na możliwość umownego, odmiennego niż w treści rozporządzenia uregulowania dotyczącego bonifikat za standardy jakościowe obsługi. Wskazany w projekcie umowy 14 dniowy termin na rozpatrzenie reklamacji oznacza, że w tym czasie powinny zostać podjęte przez Wykonawcę działania mające na celu wyjaśnienie przyczyn złożonej reklamacji i podjęty kontakt z Zamawiającym zmierzający do rozwiązania problemu będącego przedmiotem reklamacji. Zamawiający rozumie, że w procesach związanych z rozliczeniem ilościowym sprzedanej energii elektrycznej zaangażowane są podmioty trzecie (OSD) lecz zarówno z Zamawiającym poprzez umowę o świadczeniu usług dystrybucji) jak i z Wykonawcą poprzez generalną umowę dystrybucyjną OSD posiada zobowiązania, które nakładają na niego obowiązek realizacji określonych procedur. W konsekwencji w sytuacjach, kiedy OSD jest przyczyną składanej reklamacji Wykonawca powinien mieć zagwarantowane instrumenty umowne dające mu możliwość podejmowania niezbędnych wyjaśnień i ewentualnie egzekwowania potencjalnych kar za nieprawidłowe działania.

Pytanie 14

Dotyczy par. 10 ust. 2 projektu umowy - Wykonawca informuje, iż możliwość wystawienia faktur zbiorczych może być uzależniona od terminów, w którym Wykonawca otrzymuje dane pomiarowo-rozliczeniowe od OSD, z uwagi na powyższe prowadzenie takich rozliczeń powinno nastąpić na wniosek klienta jak również po przeanalizowaniu możliwości prowadzenia rozliczeń zbiorczych przez Wykonawcę. Z uwagi na powyższe prosimy o zmodyfikowanie zapisu do treści:

Na wniosek Zamawiającego po jego zaakceptowaniu przez Wykonawcę możliwe jest wystawienie faktury zbiorczej dla punktów poboru wskazanych przez Zamawiającego.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapisy par. 10 ust. 2 projektu umowy bez zmian.

Ponieważ w par. 9 ust. 3 projektu umowy widnieje zapis, że rozliczenia za energię będą odbywały się zgodnie z okresami rozliczeniowymi stosowanymi przez OSD, określonymi w umowie o świadczenie usług dystrybucji, problem pozyskiwania danych pomiarowych nie powinien występować. Skoro OSD będzie mógł rozliczyć zużycie energii elektrycznej dla usługi dystrybucji, będzie również mógł przekazać tę informację Wykonawcy. Z uwagi na wymóg spełnienia zapisów par. 9 ust. 3 nie jest możliwe agregowanie na jednej fakturze PPE o różnych okresach rozliczeń, chyba że przyjęty zostanie najdłuższy termin z pośród agregowanych PPE a wówczas problem sygnalizowany w pytaniu nie powinien wystąpić.

Pytanie 15

Dotyczy par. 10 ust. 6 projektu umowy - zgodnie z obecnie obowiązującymi zasadami w obrocie gospodarczym za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu, któremu należna jest zapłata. Sprawę tę reguluje także art. 19 ust. 13 pkt. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów usług (Dz. U. Nr 54 , poz. 535 z późn. zm.). W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę zapisu na: „Strony określają, że terminem spełnienia świadczenia jest dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy.”

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapisy par. 10 ust. 6 projektu umowy bez zmian.

Zapisy w projekcie umowy nie stoją w sprzeczności z przepisami art. 19 ust. 13 pkt. 1 ustawy z dnia 11.03.2004 r. o podatku od towarów i usług (Dz. U. Nr 54, poz. 535 z późn. zm.) Zamawiający jako jednostki sektora finansów publicznych nie chcą ponosić odpowiedzialności za opieszałości wynikające z działań sektora bankowego. Uznając, że uregulowania w tym zakresie są przedmiotem umownym proponują Wykonawcy zapisy jak w przedstawionym projekcie.

Pytanie 16

Dotyczy par. 12 ust. 3 projektu umowy - Wykonawca informuje, iż ostateczne rozliczenie umowy uzależnione jest od otrzymania rzeczywistych danych pomiarowo - rozliczeniowych od OSD dla wszystkich punktów poboru energii elektrycznej. Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za brak przekazania powyższych danych przez OSD, z uwagi na powyższe ustalenie dokładnej daty, w której nastąpi rozliczenie umowy nie jest możliwe. Prosimy o usunięcia zapisu lub o dodanie sformułowania o treści:(...) pod warunkiem, że Wykonawca na minimum 7 dni przed tak ustalonym terminem otrzyma rzeczywiste dane pomiarowo- rozliczeniowe wystawione przez OSD na dzień rozwiązania umowy.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapisy par. 12 ust. 3 projektu umowy bez zmian.

Zapisany we wzorze umowy termin ostatecznego rozliczenia wynika z uregulowań prawnych obowiązujących w jednostkach sektora finansów publicznych - ustawa o finansach publicznych z dnia 27.08. 2009 r. (Dz. U. Nr 157, poz. 1240). Jest terminem wystarczająco długim (3 miesiące od daty zakończenia sprzedaży) aby można było ostatecznie rozliczyć umowę.

Pytanie 17

Dotyczy par. 14 projektu umowy - Wykonawca zwraca się z prośbą o wyrażenie zgody na rezygnację z kar umownych i określenie odpowiedzialności stron jako odpowiedzialność ogólną do wysokości poniesionej szkody (straty). Prosimy o modyfikację zapisów do treści: „Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapisy par. 14 wzoru umowy sprzedaży energii elektrycznej bez zmian

Zamawiający nie wprowadził do treści umowy instytucji zabezpieczenia należytego wykonania umowy, która w umowach zawieranych w wyniku przeprowadzonych postępowań o udzielenie zamówienia publicznego jest standardowo stosowana. W to miejsce wprowadzone zostały zapisy dotyczące kar umownych w przypadku odstąpienia od umowy przez jedną ze stron z winy drugiej strony. Rozwiązanie takie ma charakter dyscyplinujący. Zamawiający są narażeni na dodatkowe koszty jakie będą musieli ponieść w przypadku, kiedy Wykonawca nie będzie realizował zobowiązań wynikających z umowy, dlatego też system kar umownych musi zapewniać szybką możliwość ich egzekwowania. Oparcie się na odpowiedzialności odszkodowawczej na zasadach ogólnych jest rozwiązaniem powodującym długotrwały proces związany z egzekwowaniem potencjalnego odszkodowania, dlatego przez Zamawiających jest nie do zaakceptowania.

Pytanie 18

Dotyczy projektu pełnomocnictwa - Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie do przedstawionego wzoru pełnomocnictwa zdania, które umożliwi Wykonawcy przekazywanie dalszych pełnomocnictw pracownikom Wykonawcy. Prosimy o dodanie sformułowania o treści: „ Niniejsze pełnomocnictwo uprawnia do udzielania dalszych pełnomocnictw substytucyjnych”.

Odpowiedź

Zamawiający dokonał zmiany treści pełnomocnictwa. Zmienione pełnomocnictwo stanowi załącznik do wyjaśnień.

Pytanie 19

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający dopuszcza możliwość korespondencyjnego trybu zawarcia umowy?

Odpowiedź

Zamawiający dopuszcza możliwość przeprowadzenia procesów zmiany sprzedawcy i zawarcia umowy w sposób korespondencyjny pod warunkiem, że Wykonawca wyznaczy odpowiednie zasoby i kanały korespondencji służące do realizacji tego zadania, aby mogło być wykonane szybko, sprawnie i bez opóźnień.

Pytanie 20

Dotyczy Załącznika nr 8 do SIWZ (Umowa) – wnioskujemy o wykreślenie obowiązku zawarcia aneksu do umowy, o którym mowa w par. 8 ust. 6 i par. 9 ust. 2 oraz par. 16. ust. 2 w zw. z ust. 1 w przypadku podwyższenia stawki podatków.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia wskazane zapisy par. 8 ust. 6 i par. 9 ust. 2 oraz par. 16. ust. 2 w zw. z ust. 1 wzoru umowy sprzedaży energii elektrycznej (załącznik nr 8 do SIWZ) bez zmian.

Konstrukcja zapisów zaproponowanych przez Zamawiającego we wzorze umowy jest konsekwencją faktu, że Zamawiający (w zdecydowanej większości) nie są płatnikami podatku VAT i cena energii, która stanowi o kosztach zakupu energii elektrycznej jest ceną brutto. W każdym przypadku dochodzi do zmiany ceny, która musi zostać zatwierdzona przez strony umowy w formie aneksu.

Pytanie 21

Z uwagi na brak informacji mogącej wystąpić w trakcie realizacji umowy, zmianie przepisów prawa wprowadzającego nowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej, Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie do SIWZ zapisu: „W przypadku zmian ogólnie obowiązujących przepisów prawa, w szczególności Ustawy Prawo Energetyczne, Ustawy o efektywności energetycznej, przepisów wykonawczych wprowadzających dodatkowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikaty dotyczące efektywności energetycznej, ceny energii elektrycznej zostaną powiększone o kwotę wynikającą z nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie”. W obecnym stanie prawnym Wykonawca nie ma możliwości wyceny ryzyka związanego z zakupem praw majątkowych na 2013 rok, gdyż model wsparcia przewidywany w obecnej ustawie wygasa z upływem 2012 (tzw. Certyfikaty żółte i czerwone), a Ustawodawca nie uchwalił nowego prawa w tym aspekcie, w związku z powyższym Wykonawca wnosi jak na wstępie.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapisy dotyczące możliwości zmiany ceny energii elektrycznej bez zmian.

Zamawiający w przedmiotowym dopuszczeniu możliwości zmiany cen energii elektrycznej kierował się zasadą, że jej wysokość i termin wprowadzenia musi wynikać wprost z aktu prawnego. W przypadku uregulowań przywoływanych w pytaniu brak jest takiej jednoznaczności, np. rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 14 sierpnia 2008 r. w sprawie szczegółowego zakresu obowiązków uzyskania i przedstawienia do umorzenia świadectw pochodzenia, uiszczenia opłaty zastępczej, zakupu energii elektrycznej i ciepła wytworzonych w odnawialnych źródłach energii oraz

obowiązku potwierdzania danych dotyczących ilości energii elektrycznej wytworzonej w odnawialnym źródle energii oraz rozporządzenie Ministra Gospodarki z dnia 26 lipca 2011 r. w sprawie sposobu obliczania danych podanych we wniosku o wydanie świadectwa pochodzenia z kogeneracji oraz szczegółowego zakresu obowiązku uzyskania i przedstawienia do umorzenia tych świadectw, uiszczania opłaty zastępczej i obowiązku potwierdzania danych dotyczących ilości energii elektrycznej wytworzonej w wysokosprawnej kogeneracji regulują obowiązki jedynie w zakresie ilości obowiązkowego umorzenia świadectw pochodzenia. Kształtowanie ceny świadectw pochodzenia odbywa się za pośrednictwem rynku giełdowego, zaś poziom opłaty zastępczej jest jedynie punktem odniesienia dla cen rynkowych świadectw pochodzenia. Zamawiający uważa, że ryzyko zmian kosztów związanych z uregulowaniami ustawy Prawo energetyczne lub ustawy o efektywności energetycznej leży w obszarze podstawowego ryzyka biznesowego Wykonawcy (tym bardziej, że w cenie energii koszty wszystkich obecnych składników praw majątkowych kształtują się na poziomie zaledwie ok. 16 % z czego ok. 70% to koszty „zielonych” praw majątkowych) i nie może być przeniesione automatycznie do umowy w przypadku zmian prawnych.

Pytanie 22

Do przedstawionego wzoru umowy zgłaszamy następujące uwagi:

1. Sugerujemy zmienić par. 8 i usunąć zapisy dotyczące podatku VAT i dopisać tą zmianę w ust. 5.
2. W konsekwencji poprzedniej zmiany wykreślić w par. 8 ust. 4 odwołanie się do par. 9 ust. 2.
3. W konsekwencji poprzedniej zmiany wykreślić w par. 9 ust. 2.
4. W par. 10 ust. 6 sugerujemy dokonanie zmiany zapisu na datę wpływu środków na rachunek Wykonawcy.
5. Sugerujemy dokonanie zmiany zapisu w par. 18 ust. 1 w związku ze zmianami powyżej wpisać, iż formy pisemnej nie wymaga zmiana umowy w przypadku zmiany stawki podatku akcyzowego i zmiany stawki podatku VAT.

Odpowiedź

Zamawiający pozostawia zapisy przywołanych paragrafów wzoru umowy sprzedaży energii elektrycznej bez zmian.

Nie do końca zrozumiała jest propozycja zawarta w pkt 1 zapytania, gdyż par. 8 nie zawiera zapisów dotyczących podatku VAT, przyjmujemy że Wykonawca proponuje usunąć zapisy zawarte w par. 9.

Natomiast ad. 1 – 3, 5 konstrukcja zapisów zaproponowanych przez Zamawiającego w projekcie umowy jest konsekwencją faktu, że Zamawiający (w zdecydowanej większości) nie są płatnikami podatku VAT i cena energii, która stanowi o kosztach zakupu energii elektrycznej jest ceną brutto. Wobec czego w oddzielnych paragrafach zawarto zapisy związane ze zmianą stawki podatku akcyzowego (zmiana ceny netto) oraz zmiany podatku VAT (zmiana ceny brutto). W każdym przypadku dochodzi do zmiany ceny, która musi zostać zatwierdzona przez strony umowy w formie aneksu. Zaproponowane w pytaniu zmiany spowodują utratę przejrzystości zapisów dotyczących możliwości i trybu zmiany ceny energii.

Natomiast ad. 4 Zamawiający jako jednostki sektora finansów publicznych nie chcą ponosić odpowiedzialności za opieszałości wynikające z działań sektora bankowego. Uznając, że uregulowania w tym zakresie są przedmiotem umownym proponują Wykonawcy zapisy jak w przedstawionym projekcie.

W załączeniu:

- 1) formularz ofertowy,
- 2) pełnomocnictwo

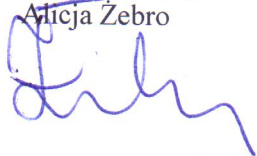
Jednocześnie Zamawiający informuje, iż powyższe odpowiedzi stanowią integralną część specyfikacji istotnych warunków zamówienia, przy tym z uwagi na zakres odpowiedzi, dokonanych zmian

(formularz oferty, pełnomocnictwo) oraz termin ich udzielenia nie zachodzą przesłanki do przedłużenia terminu składania ofert.

Zamawiający zawiadamia, iż termin składania i otwarcia w związku z udzielonymi wyjaśnieniami i zmianami nie ulegnie zmianie.

Przewodnicząca komisji przetargowej

Alicja Żebro



Pierwszy Z - ca Prezydenta Miasta Świętochłowice
Aleksandra Skowronek

