

GKW.271.49.2013

**Wykonawcy biorący udział w postępowaniu:
wszyscy**

Na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (t. j. Dz. U. z 2013 r. poz. 907) przekazuje treść pytania Wykonawcy i odpowiedź Zamawiającego w prowadzonym postępowaniu na **„Sprzedaż energii elektrycznej na potrzeby oświetlenia ulicznego i budynków (obiektów) należących do Gminy Miasta Działdowo oraz podległych jednostek organizacyjnych ”**

Pytania Wykonawcy:

Pytanie 1.

Zwracamy się z prośbą o podanie okresów wypowiedzenia obecnie obowiązujących umów. Czy są to umowy kompleksowe czy rozdzielone?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że obecnie obowiązujące umowy to:

- a) umowy kompleksowe – dotyczy punktów poboru energii określonych w załączniku nr 4 do SIWZ pkt. 2 „Obiekty administracji publicznej” w poz. 4 i 5
- b) umowy rozdzielone – pozostałe punkty poboru energii.

Okres wypowiedzenia umów kompleksowych pozwala na rozpoczęcie sprzedaży zgodnie z zapisami SIWZ. Umowy rozdzielone zawarte są na czas określony i obowiązują do 31.12.2013r.

Pytanie 2.

Czy procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że dla odbiorów określonych w załączniku nr 4 do SIWZ pkt. 2 „Obiekty administracji publicznej” w poz. 4 i 5 procedura zmiany sprzedawcy przeprowadzana będzie po raz pierwszy. Dla pozostałych punktów poboru energii procedura zmiany sprzedawcy odbywa się po raz kolejny,

Pytanie 3.

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie z pkt 5 rozdziału XIX SIWZ następującego zapisu: „Energia elektryczna powinna spełniać parametry techniczne zgodnie z zapisami ustawy Prawo Energetyczne oraz rozporządzeniami wykonawczymi do tej ustawy i Polskimi Normami” Informujemy, iż za jakość i ciągłość dostaw energii elektrycznej dla Klienta odpowiada OSD, zgodnie z Generalną Umową Dystrybucyjną i obowiązującymi przepisami prawa.

Odpowiedź:

Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie ww. zapisu i pozostawia zapisy bez zmian.

Pytanie 4.

W § 4 ust. 2 Umowy widnieje zapis: „dotyczy tylko PPE ratusza i dla fontanny „
Zwracamy się z prośbą o wskazanie w SIWZ jakie to obiekty. Czy dla pozostałych obiektów objętych postępowaniem Zamawiający nie przewiduje udzielenia Wykonawcy pełnomocnictwa do zmiany sprzedawcy? Czy Zamawiający zamierza samodzielnie zgłosić OSD do realizacji nowej umowy sprzedaży energii? Czy obowiązujące Zamawiającego Umowy zostały już wypowiedziane ?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że ratusz i fontanna to odbiory określone w załączniku nr 4 do SIWZ pkt. 2 „Obiekty administracji publicznej” w poz. 4 i 5. Z uwagi na fakt, że dla ww. odbiorów procedura zmiany sprzedawcy przeprowadzana jest po raz pierwszy i należy wypowiedzieć umowy kompleksowe oraz zawrzeć umowy dystrybucyjne, Zamawiający udzieli Wykonawcy pełnomocnictwa do wypowiedzenia umów dla ww. PPE (punktów poboru energii) oraz pełnomocnictwa do reprezentowania Zamawiającego przed właściwym Operatorem Systemu Dystrybucyjnego w sprawach związanych z zawarciem umowy o świadczenie usług dystrybucji do tych PPE. W zakresie pozostałych PPE umowy sprzedaży energii są zawarte na czas określony do 31.12.2013 r. i nie ma potrzeby składania wypowiedzenia.

Podobnie nie ma potrzeby zawierania umów dystrybucyjnych, ponieważ takie umowy zostały zawarte na czas nieokreślony przy pierwszej zmianie sprzedawcy. Natomiast w zakresie przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy Wykonawca otrzyma pełnomocnictwo dla wszystkich PPE objętych zamówieniem publicznym.

Pytanie 5

Czy istnieje możliwość zmiany zapisu w § 6 ust 1 Umowy na następujący:
„Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury, jednak nie krótszym niż 10 dni od daty doręczenia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację i pozostawia zapisy bez zmian.

Pytanie 6.

Dodatkowo, czy istnieje możliwość zmiany zapisu z § 6 ust 2 Umowy na „ Za dzień zapłaty uznaje się datę wpływu środków na rachunek Wykonawcy” Informujemy, że praktyka obrotu gospodarczego poparta orzecznictwem sądów potwierdza słuszność stanowiska wierzyciela, iż wykonanie zobowiązania następuje z chwilą wpływu środków na rachunek wierzyciela, a nie z chwilą obciążenia rachunku odbiorcy.

Odpowiedź:

Zamawiający odmawia modyfikacji kwestionowanego zapisu wzoru umowy, gdyż zdaniem Zamawiającego zapis §6 ust. 6 jest zgodny z powszechnie obowiązującymi przepisami prawa. Art. 19 ust. 13 pkt. 1 ustawy o podatku od towarów i usług, dotyczy chwili powstania obowiązku podatkowego, a nie terminu zapłaty. Obowiązek podatkowy powstaje z chwilą upływu określonego w umowie terminu płatności, co nie oznacza, że za dochowanie terminu zapłaty nie można uznać dnia obciążenia rachunku Zamawiającego. Przedmiotowy przepis normuje kwestie powstania obowiązku podatkowego, który to obowiązek będzie obciążać Wykonawcę. Jest to zatem kwestia z zakresu prawa podatkowego a nie z zakresu prawa cywilnego. Tymczasem zgodnie z art. 353¹ Kodeksu cywilnego, strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania (zasada swobody umów), a zdaniem Zamawiającego jego treść i cel nie sprzeciwiają się właściwości stosunku, ustawie ani zasadom współzycia społecznego.

Pytanie 7.

Czy istnieje możliwość zmiany zapisu w § 6 ust 5 Umowy na następujący:

„W przypadku doręczenia faktury w czasie uniemożliwiającym terminowe wykonanie zobowiązania - płatności należy dokonać nie później, niż w 5 dniu roboczym od daty otrzymania faktury „

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację i pozostawia zapisy bez zmian.

Pytanie 8.

W § 7 Umowy widnieje zapis „ dotyczy tylko PPE należących do ratusza i dla fontanny „
Zwracamy się z prośbą o wskazanie w SIWZ jakie to obiekty. Czy dla pozostałych obiektów objętych postępowaniem Zamawiający nie przewiduje zmiany terminu rozpoczęcia sprzedaży energii ? Czy obowiązujące Zamawiającego Umowy zostały już wypowiedziane ?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że ratusz i fontanna to odbiory określone w załączniku nr 4 do SIWZ pkt. 2 „Obiekty administracji publicznej” w poz. 4 i 5. W zakresie pozostałych PPE Zamawiający nie przewiduje zmiany terminu rozpoczęcia sprzedaży energii. Umowy sprzedaży energii dla pozostałych PPE są zawarte na czas określony do 31.12.2013 r.

Pytanie 9

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie zapisu z § 7 ust. 10 b Umowy.
Informujemy, iż w przypadku nie dotrzymania przez Wykonawcę standardów jakościowych Zamawiającemu przysługują określone przepisami prawa bonifikaty.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację i pozostawia zapisy bez zmian.

Pytanie 10.

Dotyczy § 9 Umowy

Informujemy, że planowane zmiany przepisów wykonawczych do Ustawy Prawo Energetyczne nakładają na Sprzedawców energii elektrycznej dodatkowy obowiązek zakupu praw majątkowych, które wpłyną na końcową cenę energii elektrycznej.

Na dzień dzisiejszy nie są znane ich procentowe wartości oraz daty wprowadzenia w życie. Z uwagi na to, że zmiany w prawie mogą nastąpić do końca roku to Sprzedawcy energii elektrycznej już na dzień dzisiejszy w cenie ofertowej uwzględniają ryzyko wprowadzenia ww. obowiązków.

Jeżeli zatem jesteście Państwo zainteresowani otrzymaniem oferty, przedstawiającą najniższą w chwili obecnej cenę jednostkową energii elektrycznej oraz co za tym idzie najniższą możliwą cenę wykonania całości zamówienia, pomniejszoną o powyższe ryzyko, konieczne jest uzupełnienie SIWZ oraz Umowy § 9 o poniższy zapis:

"Zmiany cen są dopuszczalne w przypadku zmiany kosztów wpływających na kalkulację cen energii elektrycznej, a w szczególności w przypadku zmian w przepisach prawnych dotyczących podatku VAT lub podatku akcyzowego lub wprowadzenia lub zmiany innych opłat lub podatków związanych z energią elektryczną lub zmiany przepisów prawa skutkującej wzrostem kosztów wpływających na koszt energii elektrycznej. W takich przypadkach ceny za energię elektryczną dostarczaną na podstawie Umowy ulegają automatycznie korekcie o wartość wynikającą z powyższych zmian. Sprzedawca poinformuje

Klienta na piśmie o korekcie ceny energii elektrycznej dostarczanej na podstawie Umowy, wskazując równocześnie zmiany przepisów prawnych stanowiące podstawę tej korekty. Nowe ceny energii elektrycznej będą obowiązujące dla Sprzedawcy i Klienta od chwili wejścia w życie wyżej wymienionych zmian przepisów prawnych stanowiących podstawę do ich korekty".

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na zmianę zapisów projektu umowy poprzez przewidzenie możliwości zmiany ceny w zakresie zaproponowanym przez Wykonawcę. Intencją Zamawiającego jest uzyskanie gwarancji niezmienności ceny za 1 kWh w okresie obowiązywania nowej umowy sprzedaży energii. Umowa stanowiąca Załącznik nr 5 do SIWZ w § 5 ust. 2 dopuszcza zmianę ceny wyłącznie w przypadku zmiany wysokości akcyzy. W przypadku zmian ogólnie obowiązujących przepisów prawa Wykonawca ponosi ryzyko związane z ich zmianą i taką ewentualność powinien przewidzieć w momencie kalkulacji ceny. Z tą działalnością wiąże się również ryzyko gospodarcze, które ponoszą przedsiębiorcy w związku z ewentualnymi zmianami warunków świadczenia swoich usług. Stąd też tak istotne jest pragmatyczne skalkulowanie ceny dla okresu objętego zamówieniem, w sposób uwzględniający wszystkie czynniki mające wpływ na kształt ceny. Okoliczności nieprzewidziane przez oferenta mieszczą się w granicach ryzyka gospodarczego. W przedmiotowym zakresie wszyscy oferenci mają równe szanse.

Pytanie 11.

Dotyczy § 10 Umowy

Zwracamy się z prośbą o zmianę wysokości kary umownej dla Stron do wysokości 5 % wartości brutto oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację i pozostawia zapisy bez zmian.

Pytanie 12.

Dodatkowo mając na uwadze równe traktowanie Stron, ekwiwalentność praw i obowiązków umownych i zasadę uczciwej konkurencji zwracamy się z prośbą o zmianę zapisu w § 10 ust.2 Umowy na następujący :

„Kary umowne nie wyłączają prawa dochodzenia przez Strony odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonej kary umownej na zasadach ogólnych określonych w Kodeksie Cywilnym „

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną modyfikację.

Pytanie 13.

Dodatkowo mając na uwadze równe traktowanie Stron, ekwiwalentność praw i obowiązków umownych i zasadę uczciwej konkurencji zwracamy się z prośbą o wykreślenie zapisu w § 10 ust. 3 Umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację i pozostawia zapisy bez zmian.

Pytanie 14.

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający prześle niezbędne dane do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy w wersji elektronicznej Excel niezwłocznie po podpisaniu umowy? Wyłoniony Wykonawca będzie potrzebował następujących danych do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy dla każdego punktu poboru:

- nazwa i adres firmy;
- opis punktu poboru;
- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
- grupa taryfowa
- moc umowna;
- planowane roczne zużycie energii;
- numer licznika;
- Operator Systemu Dystrybucyjnego;
- nazwa dotychczasowego Sprzedawcy;
- numer aktualnie obowiązującej umowy;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- numer ewidencyjny PPE.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że prześle Wykonawcy, niezwłocznie po podpisaniu umowy, niezbędne do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy dane w wersji elektronicznej.

Pytanie 15.

Zwracamy się z prośbą o usunięcie z pkt C Pełnomocnictwa zapisów dotyczących zmiany mocy umownej. Zapisy dotyczące zmiany mocy umownej są uregulowane w umowie Dystrybucyjnej pomiędzy Zamawiającym a lokalnym OSD. Informujemy, że w przypadku zwiększenia mocy umownej powyżej moc przyłączeniową konieczne będzie wystąpienie o nowe warunki przyłączeniowe a tym samym podpisanie nowej umowy przyłączeniowej i umowy dystrybucyjnej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację i pozostawia zapisy bez zmian.

Pytanie 16.

Wnosimy o dodanie do Umowy oraz SIWZ następującego zapisu:

W przypadku skorzystania przez Zamawiającego z prawa do wypowiedzenia umowy lub rozwiązania umowy z innych przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, przed terminem zakończenia obowiązywania umowy, Zamawiającego zobowiązany będzie do zapłaty kary umownej, której wysokość zostanie obliczona zgodnie ze wzorem:

$$W_o = (E_z - E_w) * (C_e - K)$$

gdzie:

W_o – wysokość kary umownej

E_z – wolumen energii zakontraktowanej przez Zamawiającego, określony w SIWZ.

E_w – wolumen energii wykorzystanej przez Klienta

C_e – cena energii określona w umowie obowiązująca w momencie naliczania kary umownej

K – aktualna wartość podatku akcyzowego + cena minimalna energii elektrycznej na rynku bilansującym określona w IRIESP + koszt obowiązków wynikających z przepisów Prawa energetycznego obowiązujących w momencie naliczania kary umownej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację i pozostawia zapisy bez zmian.

Burmistrz
/-/ Bronisław MAZURKIEWICZ