

Wielgie, dnia, 04.07.2016r.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Dotyczy przetargu nieograniczonego na: **Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2017r. do 31.12.2017r.**

Numer ogłoszenia: 2016/S 121-216356; data zamieszczenia: 25.06.2016 Wielgie na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku (tekst jednolity Dz. U. z 2015 r., poz. 2164) - Prawo zamówień publicznych, udzielam odpowiedzi na zapytanie o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

Pytanie 1. Zwracamy się z prośbą o zmianę § 12 ust. 7 Wzoru Umowy na zapis o treści:

„7. W przypadku uwzględnienia reklamacji, Wykonawca niezwłocznie wystawi fakturę korygującą, a powstałą nadpłatę zwróci na rachunek bankowy Zamawiającego (Odbiorcy/Płatnika) w terminie 14 dni od wezwania do zwrotu nadpłaty.”

Odpowiedź na pytanie 1

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 2. Zwracamy się z prośbą o zmianę § 14 ust. 2 Wzoru Umowy zapis o treści:

„2. Wykonawca wstrzymuje sprzedaż energii elektrycznej w przypadku gdy Zamawiający zwleka z zapłatą za pobraną energię elektrycznej co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności.”

W ramach wyjaśnień, informujemy iż powyższe reguluje nowelizacja Ustawy Prawo energetyczne z dnia 26 lipca 2013r. art. 6b ust.2

Odpowiedź na pytanie 2

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapisy Istotnych postanowień umowy w tym zakresie nie są sprzeczne z obowiązującymi przepisami.

Pytanie 3. Dotyczy Zał. 7 do SIWZ- Wzór umowy - §12 ust. 8

Zamawiający określił, iż w pewnych okolicznościach złożona reklamacja powoduje wstrzymanie płatności faktury przez Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie art. 488 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego obowiązku spełnienia świadczeń wzajemnych oraz zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie profesjonalnym, złożenie reklamacji nie zwalnia odbiorcy od obowiązku terminowej zapłaty należności. W związku z powyższym, zwracamy się z prośbą o odpowiednią modyfikację przedmiotowego zapisu do słów „Złożenie reklamacji w żadnym przypadku nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności. Po rozpatrzeniu przez Wykonawcę reklamacji w zakresie rozliczeń, Zamawiającemu zostanie wystawiona stosowna korekta faktury.”

Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapisy Istotnych postanowień umowy w tym zakresie nie są sprzeczne z obowiązującymi przepisami.

Pytanie 4. Dotyczy Zał. 7 do SIWZ- Wzór umowy - § 12 ust 9

Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu iż „Złożenie reklamacji w żadnym przypadku nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności. Po rozpatrzeniu przez Wykonawcę reklamacji w zakresie rozliczeń, Zamawiającemu zostanie wystawiona stosowna korekta faktury”, gdyż w obecnym kształcie zapis może prowadzić do nadużyć ze strony Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie 4

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

W przypadku stwierdzenia zużyć rażąco odbiegających od dotychczasowych zużyć zamawiający :

1. Zobowiązany jest wnieść reklamację – która winna być rozpatrzona przez wykonawcę w terminie 14 dni, a więc przed upływem terminu płatności faktury
2. Dokona zapłaty w oparciu o średnią zużyć z 3 m-cy, o ile na dzień wymagalności reklamacja nie zostanie rozstrzygnięta.

Tym samym, jeżeli wykonawca rozpatrzy reklamację w terminie umownym nie powinna zająć okoliczność opłacenia faktury na podstawie zużyć z ostatnich 3 miesięcy.

Biorąc powyższe pod uwagę brak uzasadnienia dla stwierdzenia, że zapisy w obecnym brzmieniu prowadzić mogą nadużyć ze strony zamawiającego.

Pytanie 5. Dotyczy Zał. 7 do SIWZ- Wzór umowy - § 12 ust. 10

Sprzedawca nie ma wpływu na wartości wskazane na fakturze VAT przez OSD. Ponadto Sprzedawca wystawia Fakturę w oparciu o dane przekazane przez OSD. Sprzedawca zwraca się z prośbą o dodanie zapisu Złożenie reklamacji w żadnym przypadku nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku terminowej zapłaty należności. Po rozpatrzeniu przez Wykonawcę reklamacji w zakresie rozliczeń, Zamawiającemu zostanie wystawiona stosowna korekta faktury”, gdyż w obecnym kształcie zapis może prowadzić do nadużyć ze strony Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie 5

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

W przypadku stwierdzenia różnic pomiędzy zużyciem wykazanim przez OSD i wykonawcą, zamawiający:

1. Zobowiązany jest wnieść reklamację – która winna być rozpatrzona przez wykonawcę w terminie 14 dni, a więc przed upływem terminu płatności faktury
2. Dokona zapłaty w oparciu o zużycie wykazana na fakturze OSD.

Tym samym, jeżeli wykonawca rozpatrzy reklamację w terminie umownym nie powinna zająć okoliczność opłacenia faktury w oparciu o odmienne zużycie wykazane na fakturze OSD.

Biorąc powyższe pod uwagę brak uzasadnienia dla stwierdzenia, że zapisy w obecnym brzmieniu prowadzić mogą nadużyć ze strony zamawiającego.

Pytanie 6. Dotyczy Zał. 7 do SIWZ- Wzór umowy - § 12 ust. 11

Wykonawca wnosi o bezwzględne usunięcie wskazanego zapisu bowiem to OSD ustala okres rozliczeniowy, a Wykonawca nie ma wpływu na częstotliwość rozliczeń. W razie zmiany okresu rozliczeniowego przez OSD, Wykonawca dostosowuje się, wystawiając Fakturę Vat na podstawie danych przekazanych przez OSD w okresie ustalonym przez OSD. W tym przypadku również nakładanie kar umownych na Wykonawcę przez Zamawiającego było by rażącym naruszeniem. W związku z powyższym wnosimy o bezwzględne usunięcie - §18 ust. 4

Odpowiedź na pytanie 6

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający wskazał, że ewentualne kary naliczone zostaną wyłącznie w sytuacji, gdy na fakturze wykonawcy wykazane będą odmienne okresy rozliczeniowe niż okresy udostępnione wykonawcy przez OSD. W przypadku stwierdzenia różnic zamawiający złoży reklamację, którą wykonawca rozpatrzy, a więc będzie miał możliwość zajęcia stanowiska w sprawie różnic w wykazanych okresach rozliczeniowych.

Nagminne wprowadzanie rozbieżnych (w stosunku do udostępnianych przez OSD) okresów rozliczeniowych uniemożliwia bieżącą weryfikację faktur oraz monitorowanie poziomu zużycia energii w obiektach.

Pytanie 7. Dotyczy Zał. 7 do SIWZ - Wzór Umowy - § 17 ust. 1

Z uwagi na brak informacji o mogącej wystąpić, w trakcie realizacji umowy, ustawowej zmiany przepisów prawa wprowadzających nowe obowiązki związane z zakupem praw majątkowych lub certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie pkt o treści: „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 certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej”.

Odpowiedź na pytanie 7

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 8. Dotyczy Zał. 7 do SIWZ - Wzór Umowy - § 18 ust. 1, 3 i 4

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia w wystawieniu faktur, zdaniem Wykonawcy może zostać uznana jako kara rażąco wygórowana, co umożliwi jej podważenie na drodze sądowej, zgodnie z art. 484 §2 Kodeksu Cywilnego. Taka możliwość podważania wysokości kary umownej nie tylko narazi strony umowy na koszty postępowania sądowego, ale wiąże się także z niepewnością co do praw i obowiązków stron. Jednocześnie tak wysoki poziom kary umownej za odstąpienie od umowy zmusi Wykonawców do uwzględnienia tego elementu ryzyka przy wycenie usług dla Zamawiającego, co znajdzie wyraz w podwyższeniu ceny. Z tych względów zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów.

Odpowiedź na pytanie 8

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

§18 ust 1 – utrata przez wykonawcę uprawnień uniemożliwia realizowanie przedmiotu umowy. Brak możliwości realizowania dostaw przez wykonawcę wiąże się z koniecznością przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego oraz dostawami „rezerwowymi”.

§18 ust.3 – zgodnie z treścią §12 ust.3 wykonawca ma aż 10 dni roboczych na wystawienie faktury liczone od daty otrzymania informacji od OSD o zużyciu. Kara umowna naliczona zostanie, jeżeli opóźnienie w wystawieniu faktury przekroczy 14 dni. Tym samym czas na wystawienie faktury należy uznać za wystarczający, aby nie doszło do naliczenia kar.

§18 ust.4 – wystawianie faktur z błędnymi okresami rozliczeniowymi, nieuzasadnione nie korygowanie faktur w tym zakresie uniemożliwia bieżącą weryfikację kosztów energii elektrycznej, przy czym należy mieć na uwadze że zamawiający dysponuje środkami publicznymi.

§18 ust.2 – odstąpienie od umowy / rozwiązanie umowy w trakcie jej obowiązywania wiąże się z koniecznością wyboru nowego dostawcy (przeprowadzenie postępowania w trybie przewidzianym w ustawie Pzp) oraz zakupu energii od dostawcy rezerwowego (gdzie koszty energii są dużo wyższe od cen uzyskiwanych w przetargu). Należy również zwrócić uwagę, że zamawiający wskazując wysokość kary na poziomie 10% wynagrodzenia uwzględnia wartość dostaw już zrealizowanych

Pytanie 9. Dotyczy Zał. 7 do SIWZ- Wzór umowy - §18 ust. 6

Wykonawca informuje, że ewentualną szkodę Zamawiającego stanowi różnica w cenie zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego w stosunku do ceny energii elektrycznej z oferty wyłonionego w postępowaniu wykonawcy. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o określenie, iż zwrot kosztów z tytułu zakupu energii elektrycznej od sprzedawcy rezerwowego będzie stanowił różnicę między kosztami energii zakupionej od sprzedawcy rezerwowego, a energii, która byłaby zakupiona na podstawie umowy sprzedaży zawartej z wybranym Wykonawcą.

Odpowiedź na pytanie 9

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć jakie koszty poniesie w związku z koniecznością zakupu energii elektrycznej od innego dostawcy.

Pytanie 10. Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji czy podane przez Zamawiającego parametry dystrybucyjne – w szczególności moc umowna i grupa taryfowa, są zgodne z aktualnymi umowami dystrybucyjnymi oraz dokumentami potwierdzającymi możliwość świadczenie usług dystrybucji wydanymi przez właściwego OSD?

Jednocześnie wskazujemy że zmiana parametrów dystrybucyjnych może wiązać się z koniecznością poniesienia dodatkowych opłat, zgodnie z zatwierdzoną przez Prezesa URE Taryfą dla usług dystrybucji energii elektrycznej właściwego OSD. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu następującej treści: „W przypadku gdy zmiana parametrów dystrybucyjnych wiązać się będzie z koniecznością ponoszenia dodatkowych opłat zgodnie z taryfą OSD Zamawiający zobowiązany będzie do ich uiszczenia.”

Odpowiedź na pytanie 10

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

W §7 ust.2 zamawiający jednoznacznie określił, że koszty usług dystrybucji ponoszone będą przez zamawiającego (poszczególnych odbiorców).

Zamawiający przeprowadza postępowanie na dostawy (sprzedaż energii), a nie usługi kompleksowe (dostawa +usługa dystrybucji). Kwestia rozliczeń za usługi przesyłu uregulowana jest w umowach o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej.


mgr Tadeusz Wiewiórski