

## ODPOWIEDZI NA PYTANIA NR 2

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na „**Dostawa energii elektrycznej na potrzeby Zakładu Usług Komunalnych w Węglińcu**”

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2017r., poz. 1579) Zamawiający informuje, iż wpłynęły zapytania do treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Niniejszym udzielam wyjaśnień.

**PYTANIE NR 1**

Pkt VIISIWZ („Termin Wykonania Zamówienia”), §7 ust. 1 Formularza nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”)

Informujemy, że zgodnie z zapisami Instrukcji Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej (IRiESD) poszczególnych OSD, zatwierdzonych przez Prezesa URE, do rozpoczęcia sprzedaży energii elektrycznej konieczne jest zgłoszenie umowy do OSD, przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy oraz przyjęcie umowy do realizacji przez OSD. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmodyfikowanie zapisu do treści: „Umowa wchodzi w życie w zakresie każdego punktu poboru z dniem 01.02.2018 r., lecz nie wcześniej niż po skutecznym rozwiązaniu obowiązujących umów, po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”.

**ODPOWIEDŹ NR 1**

Patrz modyfikacja z dnia 14.12.2017r

**PYTANIE NR 2**

Załącznik nr 1 do SIWZ stanowiący wykaz punktów poboru - Formularz nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”), pkt III SIWZ („Opis przedmiotu zamówienia”)

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaze niezbędne dane w wersji elektronicznej Excel oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy? Dokument zawierający niezbędne dane stanowić będzie również załącznik do umowy.

Wyłoniony Wykonawca będzie potrzebował do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy:

a) danych dla każdego punktu poboru:

- nazwa i adres firmy;
- opis punktu poboru;
- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
- grupa taryfowa ;
- 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;

- czy jest to pierwsza czy kolejna zmiana sprzedawcy;
- b) dokumentów Gminy Węglińiec oraz dokumentów jednostki objętej postępowaniem:
  - pełnomocnictwo do zgłoszenia umowy;
  - dokument nadania numeru NIP;
  - dokument nadania numeru REGON;
  - KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka;
  - dokument potwierdzający umocowanie danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.

Jednocześnie informujemy, że OSD może odrzucić zgłoszenia umów sprzedaży zawierające błędne dane, skutkiem czego może okazać się konieczność zakupu energii przez Zamawiającego od tzw. sprzedawcy rezerwowego, o którym mowa w art. 5 ust. 2a pkt 1 lit b) ustawy Prawo energetyczne.

#### **ODPOWIEDŹ NR 2**

TAK. Zamawiający przekaze niezbędne dane.

#### **PYTANIE NR 3**

Ppkt5, pkt III SIWZ („Opis przedmiotu zamówienia”)

Mając na względzie zobowiązania wymienione w pkt III SIWZ oraz projekcie umowy, zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający udzieli Wykonawcy stosownego pełnomocnictwa do zgłoszenia w imieniu Zamawiającego zawartej umowy sprzedaży energii elektrycznej do OSD oraz wykonania czynności niezbędnych do przeprowadzenia procesu zmiany sprzedawcy u OSD wg wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę (druk w załączeniu)? W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający ponosił będzie odpowiedzialność za treść przedstawionego wzoru pełnomocnictwa i za jego ewentualne zakwestionowanie przez OSD?

#### **ODPOWIEDŹ NR 3**

TAK. Zamawiający udzieli stosownego pełnomocnictwa.

#### **PYTANIE NR 4**

Ppkt5, pkt III SIWZ („Opis przedmiotu zamówienia”)

W przypadku braku zgody na udzielenie pełnomocnictwa na wzorze zaproponowanym przez Wykonawcę prosimy o informację czy Zamawiający upoważni Wykonawcę do zawarcia umowy dystrybucyjnej z OSD na podstawie oświadczenia woli zawartego w udzielonym przez siebie pełnomocnictwie, na warunkach zgodnych z aktualnie obowiązującymi?

#### **ODPOWIEDŹ NR 4**

Patrz odpowiedź nr 3

#### **PYTANIE NR 5**

§6 ust. 1 Formularza nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”)

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy dla Odbiorcy: Zakład Usług Komunalnych w Węglińcu stroną umów o świadczenie usługi dystrybucji energii elektrycznej jest Gmina Węglińiec (Płatnikiem faktur – Nabywcą na fakturze za usługę dystrybucji energii elektrycznej jest Gmina Węglińiec)? Czy na obecnie obowiązujących umowach o świadczenie usługi dystrybucji zachodzi konieczność zmiany płatnika faktur - nabywcy faktury?

Informujemy, że zmiana odbiorcy w aktywnej umowie dystrybucyjnej wiąże się ze złożeniem wniosku do OSD o zmianę przedmiotowej umowy. Czas na rozpatrzenie takiego wniosku przez OSD wynosi do 21 dni kalendarzowych. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający wystąpi samodzielnie o taką zmianę

i dokona zmiany strony umowy dystrybucyjnej przed zawarciem umowy sprzedaży energii, wynikającej z zakończenia niniejszego postępowania? W przypadku scedowania tego obowiązku na Wykonawcę, prosimy o udzielenie informacji, czy Zamawiający przekaze odpowiednie umocowanie Wykonawcy do zrealizowania tej czynności oraz wskazanie, czy Zamawiający ma świadomość, że umowa może wejść w życie najwcześniej po 42 dniach od podpisania umowy wynikającej z rozstrzygniętego niniejszego postępowania (do 21 dni trwa realizacja wniosku dot. zmiany umowy dystrybucyjnej przez OSD + 21 dni trwa proces zmiany sprzedawcy) oraz przekazania Wykonawcy pełnomocnictwa i wymaganych dokumentów rejestrowych?

#### **ODPOWIEDŹ NR 5**

Wszystkie umowy dystrybucyjne są zawarte na Gminę Węgliniec nie nastąpi zmiana strony wobec której świadczona jest umowa dystrybucyjna.

#### **PYTANIE NR 6**

Załącznik nr 1 do SIWZ stanowiący wykaz punktów poboru - Formularz nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”), pkt III SIWZ („Opis przedmiotu zamówienia”)

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

- a) Czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?
- b) Czy na obecnie obowiązujących umowach dystrybucyjnych będzie zachodziła konieczność zmiany strony umowy (Płatnika faktury / Nabywcy faktury) ?
- c) Czy obowiązujące umowy/umowa sprzedaży wymagają wypowiedzenia bądź złożenia do Sprzedawcy oświadczenia o jej nie przedłużaniu? Jaki jest okres wypowiedzenia obowiązujących umów sprzedaży energii elektrycznej?
- d) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?
- e) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, , dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy ?

#### **ODPOWIEDŹ NR 6**

Umowy dystrybucyjne są zawarte na czas nieokreślony i nie będzie zachodziła konieczność zmiany strony umowy.

Okres wypowiedzenia umowy z ENERGA to 3 miesiące ale umowa jest ważna do 31.12.2017r. i będzie przedłużona do 31.01.2017r.

#### **PYTANIE NR 7**

Pkt XVIII SIWZ („Informacja o formalnościach...”)

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania umowy drogą korespondencyjną poprzez przesłanie dokumentu jednostronnie podpisanej umowy do Wykonawcy?

#### **ODPOWIEDŹ NR 7**

Tak.

#### **PYTANIE NR 8**

Czy przygotowanie dokumentu umowy będzie obowiązkiem wyłonionego w postępowaniu przetargowym Wykonawcy?

#### **ODPOWIEDŹ NR 8**

Nie.

#### **PYTANIE NR 9**

Ppkt 3 d), pkt XX SIWZ („Informacja w sprawie postanowień umownych”), § 9 ust. 3 d) Formularza nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”)

Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić grupę taryfową danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w Ofercie Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieuwjętych w Ofercie, oznaczały będą zmianę przedmiotu zamówienia. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie następującego zapisu: „Zwiększenie punktów poboru lub zmiana grupy taryfowej możliwe jest jedynie w obrębie grup taryfowych, które zostały ujęte w SIWZ oraz wycenione w Formularzu Ofertowym Wykonawcy.”

#### **ODPOWIEDŹ NR 9**

Patrz modyfikacja z dnia 14.12.2017r.

#### **PYTANIE NR 10**

Ppkt 8, pkt III SIWZ („Opis przedmiotu zamówienia”), §2 ust. 4 Formularza nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”)

Wykonawca informuje, że zmiana mocy umownej jest możliwa w ramach określonych w przedmiocie zamówienia grup taryfowych. W związku z powyższym prosimy o modyfikację zapisów poprzez określenie, iż „Zamawiający może zwiększyć moc umowną do obiektów w ramach określonych przez Zamawiającego w przedmiocie zamówienia grup taryfowych” .

#### **ODPOWIEDŹ NR 10**

Patrz modyfikacja z dnia 14.12.2017r.

#### **PYTANIE NR 11**

§8 ust. 2 Formularza nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”)

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia (zwłoki) 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. 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 ofertowej. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie kwestionowanych zapisów.

#### **ODPOWIEDŹ NR 11**

Patrz modyfikacja z dnia 14.12.2017r.

#### **PYTANIE NR 12**

§8 Formularza nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”)

Zwracamy się z prośbą o określenie, iż w razie naliczenia kar umownych, Zamawiający każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową.

Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, w związku z czym, dla potrzeb ich prawidłowego udokumentowania, nie wystawia się faktur VAT. Dla celów rachunkowych zarówno otrzymanie kary umownej, jak i jej zapłata kwalifikowane są do pozostałej działalności operacyjnej jednostki. Jak bowiem wynika z art. 3 ust. 1 pkt 32 lit. g) Ustawy o rachunkowości, przez pozostałe koszty i pozostałe przychody operacyjne rozumie się koszty i przychody związane m.in. z odszkodowaniami i karami. Kary te należy ująć w

księgach rachunkowych, a odpowiednią formą ich udokumentowania jest nota obciążeniowa. Ponadto informujemy, że ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu.

**ODPOWIEDŹ NR 12**

Tak. Zamawiający wystawi notę obciążeniową.

**PYTANIE NR 13**

§7 ust. 3, §10 ust. 1 Formularza nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”)

Zamawiający określił, że przysługuje mu prawo wypowiedzenia umowy bez podania przyczyny. Oznacza to, że Zamawiający może wypowiedzieć umowę zasadniczo w każdym czasie. Informujemy, że z uwagi na art. 142 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, stanowiący, iż umowę zawiera się na czas oznaczony, należy stwierdzić, że umowy takie zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa, jeśli tylko przedmiot zamówienia będzie przez Wykonawcę wykonywany w sposób prawidłowy. Ponadto, racjonalna kalkulacja wartości zamówienia jest możliwa jedynie wówczas, gdy Wykonawca może przewidzieć, przez jaki okres strony umowy pozostaną nią związane. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Jednocześnie wskazujemy na uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy, określone w art. 145 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

**ODPOWIEDŹ NR 13**

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie w/w zapisu.

#### **PYTANIE NR 11**

§8 ust. 2 Formularza nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”)

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do kary za każdy dzień opóźnienia (zwłoki) 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. 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 ofertowej. Mając na względzie powyższe, zwracamy się z prośbą o usunięcie kwestionowanych zapisów.

#### **ODPOWIEDŹ NR 11**

#### **PYTANIE NR 12**

§8 Formularza nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”)

Zwracamy się z prośbą o określenie, iż w razie naliczenia kar umownych, Zamawiający każdorazowo wystawi Sprzedawcy notę obciążeniową.

Informujemy, że kary umowne nie podlegają opodatkowaniu VAT, w związku z czym, dla potrzeb ich prawidłowego udokumentowania, nie wystawia się faktur VAT. Dla celów rachunkowych zarówno otrzymanie kary umownej, jak i jej zapłata kwalifikowane są do pozostałej działalności operacyjnej jednostki. Jak bowiem wynika z art. 3 ust. 1 pkt 32 lit. g) Ustawy o rachunkowości, przez pozostałe koszty i pozostałe przychody operacyjne rozumie się koszty i przychody związane m.in. z odszkodowaniami i karami. Kary te należy ująć w księgach rachunkowych, a odpowiednią formą ich udokumentowania jest nota obciążeniowa. Ponadto informujemy, że ze względu na sposób działania systemu bilingowego, Wykonawca nie ma możliwości rozliczenia naliczonej kary umownej po jej automatycznym potrąceniu.

#### **ODPOWIEDŹ NR 12**

#### **PYTANIE NR 13**

§7 ust. 3, §10 ust. 1 Formularza nr 4 do SIWZ („Projekt umowy”)

Zamawiający określił, że przysługuje mu prawo wypowiedzenia umowy bez podania przyczyny. Oznacza to, że Zamawiający może wypowiedzieć umowę zasadniczo w każdym czasie. Informujemy, że z uwagi na art. 142 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, stanowiący, iż umowę zawiera się na czas oznaczony, należy stwierdzić, że umowy takie zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa, jeśli tylko przedmiot zamówienia będzie przez Wykonawcę wykonywany w sposób prawidłowy. Ponadto, racjonalna kalkulacja wartości zamówienia jest możliwa jedynie wówczas, gdy Wykonawca może przewidzieć, przez jaki okres strony umowy pozostaną nią związane. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Jednocześnie wskazujemy na uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy, określone w art. 145 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

