ZDI.1028/2020

Gocząłkowice - Zdrój dn. 15.06.2020r.

dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę energii elektrycznej dla potrzeb Uzdrowiska Gocząłkowice – Zdrój Sp. z o.o. w Gocząłkowicach - Zdroju (znak sprawy: ZP-3-D/2020)

Uprzejmie informujemy, iż do siedziby Zamawiającego wpłynęło zapytanie do SIWZ o treści :

Nawiązując do ogłoszonego przez Państwa przetargu, na podstawie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz.U. z 2019r. poz. 1843) zwracamy się z prośbą, jako Wykonawca o wyjaśnienie i ewentualną modyfikację następujących zapisów SIWZ:

Pytanie 1

W związku z ogłoszeniem na terenie kraju stanu epidemii i wynikającymi z tej sytuacji ograniczeniami technicznymi w zakresie stosowania przez wykonawców komunikacji z zamawiającymi w formie tradycyjnej, Wykonawca zwraca się z prośbą o dokonanie modyfikacji treści SIWZ polegającej na wprowadzeniu do niniejszego postępowania obok komunikacji w formie tradycyjnej, możliwości stosowania komunikacji elektronicznej z wykonawcami, w tym umożliwieniu wykonawcom złożenia oferty, oświadczeń, a także dokumentów w wersji elektronicznej. Wykonawca wyjaśnia, iż zgodnie z komunikatem z dnia 20.03.2020 r. dostępnym na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych (www.uzust.gov.pl/aktualnosci/komunikacja-elektroniczna-w-dobie-zagrozenia-epidemicznego), UZP w obecnej sytuacji stanu epidemii, rekomenduje aby w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego poniżej progów unijnych komunikacją elektroniczną objąć wszelką korespondencję występującą w postępowaniu, w tym składanie ofert, wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, oświadczeń, a także dokumentów. UZP wskazał, iż zastosowanie komunikacji elektronicznej **możliwe jest nie tylko przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, ale także w jego trakcie**. Zamawiający bowiem uprawniony jest na gruncie art. 38 ust. 4 ustawy PZP, w uzasadnionych przypadkach - do których niewątpliwie należy obecna sytuacja zagrożenia epidemicznego - do zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia przed upływem terminu składania ofert, w tym sposobu komunikacji w postępowaniu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na w/w modyfikacje i poozostaje przy dotychczasowych zapisach siwz.

Pytanie 2

SIWZ Rozdział III ust. 2. W celu prawidłowego skalkulowania wartości zamówienia, Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji na temat szacowanej ilości energii w rozbiciu na poszczególne strefy czasowe dla każdego punktu poboru energii, który nie jest rozliczany całodobowo (w taryfie C12a).

Odpowiedź:
Strefa w szczycie 6000 kWh , strefa poza szczytem 6000 kWh

Pytanie 3
SIWZ Rozdział III ust. 4 oraz w załaczniku nr 3 do SIWZ rozdział I ust.4. Prosimy o wykreślenie z zapisu treści: „moc umowna, zabezpieczenia przedlicznikowe jak również grupa przyłączeniowa", gdyż dane te określane są każdorazowo w Umowie o świadczenie usług dystrybucji, zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD i nie dotyczą przedmiotowej umowy.
Informujemy jednocześnie, że o zwiększenie mocy przyłączeniowej Zamawiający występuje bezpośrednio do właściwego OSD. Zmiana warunków przyłączeniowych wiązać się może z koniecznością dostosowania kosztem Odbiorcy, na warunkach określonych przez OSD, urządzeń elektroenergetycznych do nowych warunków dostarczania energii elektrycznej lub realizacji nowych warunków przyłączenia."
Prosimy o uwzględnienie powyższego w załączniku nr 3 do SIWZ w rozdziale VI ust. 3 i ust. 6.
Odpowiedź:
Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę, ponieważ dane te są wskazane w opisie przedmiotu zamówienia – w załączniku nr 4 do siwz, który będzie stanowił załącznik do umowy. Zgodnie z zapisami pkt I ppkt 4 IPU – załącznika nr 3 do siwz, Zamawiający dopuszcza zmiany w zakresie liczby punktów poboru, mocy umownej, taryfy, zabezpieczeń przedlicznikowych jak również grupy przyłączeniowej i w związku z tym możliwa będzie korekta załącznika nr 4.

Pytanie 4
SIWZ Rozdział III ust. 7, w załączniku nr 3 do SIWZ w rozdziale V ust. 4 oraz w załączniku nr 1 do SIWZ w ust.3. Informujemy, że termin płatności należności, wskazany przez Zamawiającego, został oznaczony w sposób niezgodny z obowiązującymi przepisami. Maksymalny termin, w jakim dłużnik winien uiścić należności wynikające z otrzymanej faktury VAT, został określony w art. 8 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. 2019 r., poz. 118 z późn. zm.). Postanowienia umowy wyłączające lub ograniczające uprawnienia wierzyciela lub obowiązki dłużnika, zgodnie z art. 13 ww. ustawy, uznaje się za nieważne i zastępuje się je terminami właściwymi. Co więcej, utrzymanie terminu wskazanego przez Zamawiającego może zostać uznane jako naruszenie dyscypliny finansów publicznych.
Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o dostosowanie terminu płatności należności, wynikających z realizacji przedmiotu zamówienia, do obowiązującego stanu prawnego.
Odpowiedź:
W przypadku podmiotów publicznych, które są jednocześnie podmiotami leczniczymi, maksymalnym terminem płatności według ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom [...] jest termin 60 dni. Zamawiający jest zarówno podmiotem publicznym, jak i podmiotem leczniczym w rozumieniu w/w ustawy, a zatem brak jest uzasadnionych podstaw modyfikowania Specyfikacji w rzeczonym zakresie.

Jednocześnie Zamawiający określił dzień zapłaty faktur VAT jako datę obciążenia rachunku Zamawiającego. Informujemy, że zgodnie z art. 454 § 1 Kodeksu Cywilnego, dotyczącego miejsca spełnienia świadczenia pieniężnego, a także zgodnie z zasadami obowiązującymi w obrocie gospodarczym, za dzień zapłaty uznaje się dzień, w którym środki pieniężne wpłyną na rachunek bankowy podmiotu,

któremu należna jest zapłata. W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę treści zapisu w sposób następujący: *„Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy".*

Odpowiedź:

Kwestia chwili spełnienia świadczenia pieniężnego (dług co do zasady oddawczy) nie została uregulowana przepisami o charakterze bezwzględnie obowiązującym, a więc może być swobodnie regulowana postanowieniami zawieranej umowy. W tym zakresie Zamawiający przyjmuje więc, że Specyfikacja nie wymaga zmiany.

Pytanie 5

W załączniku nr 1 do SIWZ w ust. 2 oraz w załączniku nr 3 do SIWZ rozdział IV ust. 2. Zgodnie z rozliczeniami za energię elektryczną ceny jednostkowe netto określone w ofercie zawierają podatek akcyzowy (ceny netto mogą więc zmienić się w przypadku zmiany podatku akcyzowego), natomiast te dopiero są powiększone o podatek VAT co daje cenę brutto. Dlatego też prosimy o uwzględnienie powyższego i zmianę zapisu na: *„Ceny energii elektrycznej pozostaną niezmienne w okresie obowiązywania umowy za wyjątkiem zmiany przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT, podatku akcyzowego. Ceny energii elektrycznej zostają powiększone o kwotę wynikającą z obowiązków nałożonych właściwymi przepisami, od dnia ich wejścia w życie, bez konieczności sporządzenia aneksu do umowy."*

Odpowiedź:

Przywołane okoliczności rozważane powinny być w kontekście możliwości zmiany zawartej umowy. Zmiana taka możliwa jest natomiast w sytuacjach przewidzianych w umowie, w ślad za unormowaniem artykułu 144 ustawy Prawo Zamówień Publicznych. Zmiany ceny dostarczanej energii spowodowane zmianą przepisów regulujących stawkę podatku VAT czy też podatku akcyzowego przewidziane zostały w dziale X (strona 5) wzoru umowy stanowiącego załącznik do Specyfikacji.

Pytanie 6

W załączniku nr 3 do SIWZ w rozdziale V ust. 5. Informujemy, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Gospodarki z dnia 4 maja 2007r. w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego, termin na rozpatrzenie reklamacji wynosi 14 dni. Wobec powyższego Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację wskazanego zapisu do treści: *„W przypadku uzasadnionych wątpliwości co do prawidłowości wystawionej faktury, Odbiorca faktury złoży pisemną reklamację, dołączając jednocześnie sporną fakturę. Reklamacja winna być rozpatrzona przez Sprzedawcę w terminie do 14 dni od daty zgłoszenia reklamacji."*

Odpowiedź:

Wskazany w Rozporządzeniu Ministra Gospodarki z dnia 4 maja 2007 roku termin rozpatrzenia reklamacji jest terminem o charakterze gwarancyjnym dla odbiorcy składającego reklamację. W ocenie Zamawiającego nie ma prawnych przeszkód, aby termin ten był skrócony w umowie zawartej z dostawcą energii (cyt: *„nie później niż w terminie 14 dni od dnia złożenia wniosku lub zgłoszenia reklamacji, chyba że w umowie między stronami określono inny termin" § 42 Rozporządzenia).*

Pytanie 7

W załączniku nr 3 do SIWZ w rozdziale VI ust. 6. Wykonawca zwraca się z prośbą o doprecyzowanie przedmiotowego zapisu poprzez określenie, iż Zamawiający może zwiększyć ilość punktów poboru energii elektrycznej (PPE) lub zmienić taryfę danego punktu, jedynie w obrębie tych grup taryfowych, które zostały określone i wycenione w Ofercie Sprzedawcy. Punkty z innych grup taryfowych, nieujętych 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:

Tak. Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę i w związku z powyższym w rozdziale VI ust. 6 Istotnych postanowień umownych dodaje zapis o treści: *„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."*

Pytanie 8

W załączniku nr 3 do SIWZ w rozdziale VI ust. 10. Informujemy, że zgodnie z art. 6b ust. 2 i 3 ustawy Prawo energetyczne obowiązek pisemnego powiadomienia odbiorcy o zamiarze wstrzymania dostaw oraz wyznaczenie dodatkowego 14-dniowego terminu na zapłatę należności dotyczy jedynie odbiorców w gospodarstwach domowych. Przepisy ustawy nie nakładają natomiast takiego obowiązku w przypadku pozostałej grupy odbiorców. W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o dostosowanie wskazanego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne, poprzez usunięcie frazy *„(...) pomimo uprzedniego powiadomienia na piśmie o zamiarze wypowiedzenia umowy i wyznaczenia dodatkowego dwutygodniowego terminu do zapłaty zaległych i obecnych należności."*.

Odpowiedz:

Wskazane unormowanie ustawy Prawo energetyczne ma charakter gwarancyjny w odniesieniu do odbiorców w gospodarstwach domowych, co nie wyklucza wprowadzenia analogicznego postanowienia w umowie zawieranej z odbiorcą instytucjonalnym. W ocenie Zamawiającego brak jest uzasadnionych podstaw do modyfikacji Specyfikacji w tym zakresie.

Pytanie 9

W załączniku nr 3 do SIWZ w rozdziale VII ust. 1 i 2. Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie wskazanych zapisów w całości. W przypadku wyrażenia zgody na rezygnację z kar umownych, zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów do treści: *„Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)"*. Informujemy jednocześnie, że zapisy w obecnym kształcie wpływają na wzrost ryzyka związanego z realizacją umowy po stronie Wykonawcy, co z kolei może negatywnie wpłynąć na kalkulację ceny ofertowej dla Zamawiającego. Ponadto w ust.2 Zamawiający powołuje się na nieistniejacy ust. 4 paragrafu.

Odpowiedź:

Zmawiający nie widzi uzasadnionych podstaw do modyfikacji Specyfikacji w zakresie usunięcia zapisów Rozdziału VII ust. 1 i 2 załącznika nr 3. Korekty wymagało natomiast odniesienie się do nieistniejącego ustępu 4 paragrafu, które zostało usunięte. W związku z powyższym zapis rozdziału VII ust. 2 istotnych postanowień umowy otrzymuje brzmienie: *„Klient zapłaci Sprzedawcy karę umowną za odstąpienie od Umowy z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność, w wysokości 10% wynagrodzenia umownego - za przedmiot umowy jeszcze niezrealizowany."*

Pytanie 10

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 ? 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:

Tak, 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.

Pytanie 11

Czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (akt notarialny, umowa najmu, umowa dzierżawy, itust.) który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia? Informujemy, że brak takiego tytułu może skutecznie uniemożliwić dalsze czynności związane ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu Dystrybucyjnego zgodnie z jego procedurami.

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dysponuje tytułem prawnym - umowa dzierżawy który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia.

Pytanie 12

1. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące zabezpieczenia realizacji zamówienia z uwagi na ryzyko kredytowe, zaproponowane przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Nie.

2. Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji, czy Zamawiający uwzględni w umowie z wyłonionym w postępowaniu Wykonawcą zapisy dotyczące ustanowienia zabezpieczenia należności, zaproponowane przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Nie.

Pytanie 13

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający przekaże 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:

- 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:

Tak, Zamawiający przekaże niezbędne dane oraz dokumenty do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy najpóźniej w dniu podpisania umowy. Dokument zawierający niezbędne dane stanowić będzie również załącznik do umowy.

Pytanie 14

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

a) Czy Zamawiający posiada aktualnie umowy rozdzielone na umowę sprzedaży energii elektrycznej i umowę na świadczenie usług dystrybucji

Odpowiedź:

Tak.

b) Czy umowy dystrybucyjne zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?

Odpowiedź:

Umowa dystrybucyjna jest zawarta na czas nieokreślony.

c) Kto jest dotychczasowym sprzedawcą energii elektrycznej?

Odpowiedź:

Aktualnym sprzedawcą energii elektrycznej jest Tauron Sprzedaż Sp. z o.o. 30-417 Kraków ul. Łagiewnicka 60.

Pytanie 15

Zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuści zawarcie umowy drogą korespondencyjną

Z poważaniem

Prezes Zarządu
Uzdrowiska Goczałkowice Zdrój Sp. z o.o.
Tomasz Kordon