

Do wykonawców biorących udział  
w postępowaniu przetargowym

**dot. Przetargu nieograniczonego pn.: ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ NA  
POTRZEBY BUDYNKÓW I LOKALI BIUROWYCH, OŚWIETLENIA ULICZNEGO  
ORAZ URZĄDZEŃ KOMUNALNYCH GMINY MALECHOWO**

Zamawiający informuje, że w prowadzonym postępowaniu wpłynęły następujące wnioski:

**Pytanie 1 :**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość podpisania umowy drogą korespondencyjną?

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 1 :**

Tak, aczkolwiek nie rekomenduje takiego sposobu jej zawarcia.

**Wyjaśnienie :**

Zamawiający nie określił w dokumentacji przetargowej sposobu podpisania umowy, co oznacza, że dopuszczalność jej zawarcia w dowolny sposób jest ograniczona jedynie ogólnymi przepisami prawa.

Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że zgodnie z zapisami SIWZ wybrany Wykonawca jest zobowiązany do samodzielnego przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy, co oznacza również, w koniecznych przypadkach, pozyskanie kompletu niezbędnych informacji. Zamawiający przypuszcza, że ich pozyskiwanie drogą jedynie korespondencyjną może być utrudnione lub powodować opóźnienia w przeprowadzeniu procedury. Dlatego Zamawiający uważa, że w takim przypadku dla Wykonawcy logiczniejsze byłoby połączenie podpisywania umowy i procesu pobierania niezbędnych danych, a więc założenie konieczności osobistego kontaktu.

**Pytanie 2 :**

*Czy w przypadku braku otrzymania wskazań liczników szczególnie dla taryf C1X od Operatora Systemu Dystrybucyjnego w terminie Zamawiający dopuszcza możliwość wystawienia faktur szacunkowych (korygowanych po otrzymaniu faktur rzeczywistych), w celu zapewnienia ciągłości przekazywania przez Zamawiającego środków finansowych przeznaczonych na zakup energii elektrycznej i uniknięcia skumulowania się znacznej kwoty za energię elektryczną na rzecz Sprzedawcy?*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 2 :** Zamawiający nie wyraża zgody na otrzymywanie obciążeń za zużytą energię na podstawie faktur prognozowanych.

**Wyjaśnienie :**

Sposób współpracy pomiędzy Wykonawcą a OSD, jak i ewentualne konsekwencje nieterminowego otrzymywania odczytów nie stanowi problemu Zamawiającego ani przedmiotu przetargu. Tryb otrzymywania danych, jak też i ewentualne jego reklamacje powinni oni załatwiać między sobą, zgodnie z zawartą pomiędzy tymi podmiotami Umową Dystrybucyjną oraz Instrukcją Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej, obowiązującą u OSD.

**Pytanie 3 :**

*W załączniku do SIWZ - projekcie umowy w § 5 ust. 2 rekomendujemy aby dodać wyjątek w postaci zmiany ceny jednostkowej netto. Wnoskujemy o dopisanie "Ceny określone w ustępie ulegną zmianie wyłącznie w przypadku zmiany przepisów skutkujących zmianą kwoty podatku VAT, podatku akcyzowego lub zmianie ogólnie obowiązujących przepisów prawa".*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 3 :**

Zamawiający nie przyjmuje sugestii. Zamawiający wyraża zgodę na zmianę cen jedynie w przypadkach ściśle określonych w SIWZ.

**Wyjaśnienie :**

Wbrew poruszeniu tego tematu w trybie przetargowym nie jest to pytanie, a jedynie rekomendacja, więc Zamawiający nie ma obowiązku udzielenia odpowiedzi. Nie chcąc jednak pozostawić tej kwestii bez odniesienia się, Zamawiający zwraca uwagę, że podnoszona tematyka jest uregulowana zapisami SIWZ (punkt 18). Tak więc Zamawiający dopuszcza zmianę ceny brutto jedynie w przypadku zmiany podatku VAT. Treść Załącznika nr 3 (istotnych postanowień umowy) określa w wymienionym § 5 ust. 2 jako niezmiennie stawki netto, a w związku z brzmieniem § 5 ust. 3 (końcowy akapit) w przypadku zmian VAT zmiana kwot brutto następuje automatycznie. Tak więc nie ma potrzeby dodawania żadnego dodatkowego zapisu. Ponadto Zamawiający wyjaśnia swoje stanowisko względem pozostałych elementów wymienionych w sugestii. I tak podatek akcyzowy (choć stanowi składnik ceny, a więc ponoszonych kosztów), w przeciwieństwie do VAT, nie jest podatkiem o charakterze powszechnym. Ustawa o podatku akcyzowym w art. 13 jednoznacznie definiuje grupę podatników – płatników akcyzy. Zamawiający jako nabywca końcowy mógłby przynależeć do nich wyłącznie w przypadku określonym w ust. 1 podpunkt 2, czyli jeśli byłby podmiotem „zużywającym energię elektryczną, jeżeli od tej energii nie została zapłacona akcyza w należnej wysokości i nie można ustalić podmiotu, który dokonał sprzedaży tej energii elektrycznej nabywcy końcowemu”. Sytuacja taka w oczywisty sposób nie ma miejsca. W związku z tym Zamawiający – skoro nie jest płatnikiem akcyzy - nie może ponosić skutków zmiany tego podatku.

Również inne możliwe przypadki zmian prawnych, w tym Prawa Energetycznego lub nie wspomnianych bezpośrednio w pytaniu zmiany rozporządzeń wykonawczych do niego (na przykład dotyczących obligatoryjnego udziału energii "kolorowej") nie mogą obciążać Zamawiającego. Nie stanowią one jego obszaru działania, czyli nie ma on możliwości przewidywania ani szacowania prawdopodobieństwa zmian, a w konsekwencji nie ma możliwości należytego zabezpieczenia środków budżetowych na skutki wprowadzenia takich zmian. Stąd zarówno odprowadzenie należnych podatków i innych opłat wynikających z Prawa Energetycznego, jak również konieczność właściwego oszacowania i ujęcia w kalkulacji ceny ryzyka zmian prawnych spoczywa w całości na składającym ofertę Wykonawcy. Ponadto, wymaganie akceptacji takiego zapisu godzi w zasadę równego traktowania stron umowy. Należy bowiem zwrócić uwagę, że w SIWZ odmiennie potraktowano opodatkowanie podatkiem VAT, jako podatkiem powszechnym. Zamawiający zwraca uwagę na fakt, że VAT stanowi dla niego wielokrotnie większy udział w ponoszonych kosztach, niż np. akcyza. W związku z tym oczekiwanie wnioskującego o taką zmianę zapisu Wykonawcy jest w istocie chęcią przerzucenia nie tylko większej części, ale wręcz całości ryzyka zmian systemu podatkowego i prawnego na Zamawiającego, na co nie może się on zgodzić.

#### **Pytanie 4 :**

*Który z podanych przez Zamawiającego terminów wykonania umowy jest prawidłowy?*

*-W pkt 6 SIWZ Zamawiający podaje 01.06.2014r.*

*-W projekcie umowy § 7 ust. 1 Zamawiający podaje 01.01.2014r.*

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 4 :**

Prawidłowy jest termin oczekiwany określony w SIWZ, czyli zasadniczo rozpoczęcie dostaw zakładane jest od 01.06.2014.

#### **Wyjaśnienie :**

Zapisy wzoru umowy można traktować jako przykładowe, zwłaszcza, że wynikający z nich termin jest niewykonalny. Ponadto Zamawiający zwraca uwagę na fakt, że dokładny termin rozpoczęcia dostaw dla poszczególnych punktów w rzeczywistości jest różny, zgodnie z treścią SIWZ i załącznika nr 1 do SIWZ

- a więc dla części punktów rozpoczęcie dostaw nastąpi później. Zamawiający pozostawia do decyzji wybranego Wykonawcy, czy w tej sytuacji będzie należało podpisać dwie umowy różniące się datą rozpoczęcia dostaw, czy jedną, wyraźnie różnicującą te daty.

Niniejsze wyjaśnienie w tym zakresie staje się integralną i obowiązującą treścią SIWZ, bez wymiany Załącznika nr 3.

#### **Pytanie 5 :**

*Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaże 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 (obecna i nowa);
- 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 Zamawiającego na pytanie 5 :**

Zamawiający deklaruje niezwłoczne przekazanie po przetargu wszelkich posiadanych i oczekiwanych przez Wykonawcę danych.

#### **Wyjaśnienie :**

Stosownie do zapisów SIWZ, to wybrany w przetargu Wykonawca jest zobligowany do przeprowadzenia całości procedury rozdzielenia dotychczasowych umów kompleksowych, co oznacza między innymi utworzenie i wypełnienie wszelkich dokumentów. Zamawiający ma obowiązek jedynie nieodpłatnego przekazania wszelkich posiadanych, a niezbędnych informacji, mając przy tym świadomość, że to do jego obowiązków należy przedstawienie kompletu tych danych, a od terminu ich przekazania zależy wejście w życie przedmiotu przetargu. Niemniej oczekiwane, że wszelkie związane z tym dane zostaną całkowicie zestawione i przekazane przez Zamawiającego - i to w sugerowanej przez Wykonawcę wersji elektronicznej Excel, a zapewne również w pożądanym przez niego układzie tych danych - jest nieuprawnione.

Dodatkowo Zamawiający celem ułatwienia przeprowadzenia procedury może stworzyć wybranemu w przetargu Wykonawcy możliwość odpłatnego wykonania zebrania tych danych przez firmę współpracującą przy organizacji przetargu, jednak ewentualne skorzystanie z tej opcji stanowić będzie własną niezależną decyzję Wykonawcy, opartą o zasadę swobody obrotu gospodarczego.

#### **Pytanie 6 :**

*Zwracamy się z prośbą o zmianę § 6 ust. 2 Umowy, stanowiącej Załącznik nr 3 do SIWZ na zapis o treści: „2. Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 30 dni od daty ich wystawienia. Za dzień zapłaty uznaje się datę wpływu środków na rachunek bankowy Wykonawcy.”*

#### **Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 6 :**

Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowaną zmianę zapisu.

#### **Wyjaśnienie :**

Uzależnianie terminu płatności jedynie od daty wystawienia faktury, w całkowitym oderwaniu od daty jej otrzymania jest niezgodne zarówno z ogólnie przyjętymi zasadami, jak i logiką działania. Przyjęcie takiego zapisu mogłoby spowodować, że Zamawiający ponosiłby całkowitą odpowiedzialność za przypadki faktur wystawionych, a nie doręczonych, np. na skutek zagubienia przez operatora pocztowego. Zamawiający zgadza się, że taka sytuacja może potencjalnie prowadzić do niejasności, ale należy zauważyć, że Zamawiający nie ma żadnego wpływu ani na wybór firmy dostarczającej faktury, ani na zakładany tryb dostarczania przesyłek (rejestrowany / nie rejestrowany), ani dostępu do jakichkolwiek dokumentów poświadczających nadanie przesyłki : dlatego też jedynie Wykonawca może tego typu sytuacje wyjaśniać.

Należy przy tym zaznaczyć, że wszelka korespondencja przychodząca jest przez Zamawiającego rejestrowana, a ponadto - poprzez przepisy dotyczące dyscypliny budżetowej - jest on zobligowany do terminowego regulowania należności, liczonej od daty wpływu faktury.

**Pytanie 7 :**

*Dotyczy § 7 ust. 1 i 2 Umowy, stanowiącej Załącznik nr 3 do SIWZ. Wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę okresów obowiązywania umowy.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 7 :**

Patrz odpowiedź na pytanie 4.

**Wyjaśnienie :**

Pomimo odmiennej formy zapytania, odpowiedź na pytanie 4 zawiera odnosi się do niego analogicznie.

**Pytanie 8 :**

*Zwracamy się z prośbą o zmianę § 7 ust. 9 Umowy, stanowiącej Załącznik nr 3 do SIWZ na zapis o treści: „9. 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 Zamawiającego na pytanie 8 :**

Zamawiający nie widzi potrzeby wprowadzania sugerowanej zmiany.

**Wyjaśnienie :**

Zamawiający nie widzi istotnej różnicy w obu sformułowaniach. Ponadto, jeśli dla Wykonawcy istotne byłoby wprowadzenie do umowy zapisu dokładnie w takim brzmieniu, Zamawiający przypomina, że Wykonawcy służy prawo zaproponowania własnego wzoru umowy. Jeśli więc Wykonawca zdecyduje się na złożenie oferty z własnym wzorem umowy, w którym sformułowanie to zostanie zmienione zgodnie ze złożonym zapytaniem, zostanie on uznany za spełniający warunki przetargu.

**Pytanie 9 :**

*Dotyczy § 8 ust. 1 i 2 Umowy, stanowiącej Załącznik nr 3 do SIWZ. 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).”*

*W przypadku nie wyrażenia zgody zamawiający zwraca się z prośbą o zmianę § 8 poprzez dodanie ust. 4 o następującej treści: „4. Klient zapłaci Sprzedawcy karę umowną za odstąpienie od Umowy przez Sprzedawcę lub Klienta z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Klient, w wysokości 20 % wynagrodzenia umownego za przedmiot Umowy.” Wykonawca nie widzi podstaw do wykluczenia obciążenia Zamawiającego karą umowną. Wykluczenie obciążenia karą umowną Zamawiającego powoduje, że zapis przedmiotowego paragrafu jest nieproporcjonalny i narusza zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 9 :**

Zamawiający nie widzi potrzeby wprowadzania zmian treści Załącznika nr 3.

**Wyjaśnienie :**

Wykonawcy również, zwłaszcza w przypadku proponowania warunków standardowych, proponują własne wzory umowy, zwykle wystarczająco zabezpieczające ich interesy, w tym kary umowne jedynie na ich rzecz. Stąd należy uznać za naturalne, że wzór umowy proponowany przez Zamawiającego zawiera zapisy, zabezpieczające przede wszystkim interesy Zamawiającego. Proponowane przez Zamawiającego brzmienie diskutowanego punktu wynika z faktu całkowitej niemożności określenia wysokości poniesionej szkody, gdyż jest on podmiotem publicznym, wykonującym działania na rzecz społeczności lokalnej : trudno zatem wnioskować, co mogłoby zostać uznane za stratę, jeśli na skutek przerwania dostaw przez Wykonawcę doszłoby do wstrzymania pracy Urzędu, a w konsekwencji np. do utraty możliwości dofinansowania działalności przez rolników. Prosimy zauważyć, że potencjalne straty byłyby ogromne, choć nie byłyby one poniesione bezpośrednio przez Zamawiającego. Jednak Zamawiający zwraca uwagę, że Załącznik nr 3 nie musi stanowić wzoru przyszłej umowy, a stanowi jedynie jej Istotne Postanowienia. W związku z tym sugestia Wykonawcy, że Zamawiający wyklucza odpowiedzialność własną z tytułu kar umownych, jest błędna, gdyż jeśli Wykonawca zdecyduje o

zapropozowaniu własnego wzoru przyszłej umowy i znajdują się w nim zapisy jedynie wyrównujące sugerowaną nieproporcjonalność i nierówność traktowania stron, w szczególności zawierające wnioskowany zapis, Zamawiający uzna taki wzór za spełniający warunki uczestnictwa, postawione w postępowaniu.

**Pytanie 10 :**

*Dotyczy terminu realizacji zamówienia. W pkt 4 oraz pkt 5 SIWZ Zamawiający podaje różne okresy realizacji. Wykonawca zwraca się z prośbą o dookreślenie, czy okres realizacji będzie wynosił 24 miesiące. Jeśli tak prosimy o poprawę pkt. 5 SIWZ.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 10 :**

Zgodnie z zapisami SIWZ i załączników, okres realizacji będzie różny dla różnych punktów.

**Wyjaśnienie :**

Dodatkowe wyjaśnienia zawiera odpowiedź na pytanie 4.

**Pytanie 11 :**

*Proszę o wyjaśnienie jaki jest termin realizacji zamówienia z uwagi na niezgodność pkt. 5 SIWZ, w którym podano, iż zamówienie jest realizowane w terminie od 01.06.2014 r. do 31.07.2016 r. oraz paragraf 7 projektu umowy, zgodnie z którym umowa wchodzi w życie z dniem 01.01.2014 r. i obowiązuje do 30.04.2015 r.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 4 :**

Prawidłowy jest termin oczekiwany określony w SIWZ, czyli zasadniczo rozpoczęcie dostaw zakładane jest od 01.06.2014.

**Wyjaśnienie :**

Dodatkowe wyjaśnienia zawiera odpowiedź na pytanie 4.

**Pytanie 12 :**

*Proszę o wyjaśnienie ilu punktów poboru dotyczy zamówienie, w pkt. 4 SIWZ wskazano, iż są to 123 punkty, w załączniku nr 1 do SIWZ wymienionych jest 125 pozycji.*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 4 :**

Prawidłowa jest ilość punktów określona w załączniku, tj. 125 pozycji.

**Pytanie 13 :**

*Czy Zamawiający przekazuje Wykonawcy wszelkie dane dotyczące zgłaszanych punktów oraz płatników w wersji edytowalnej, dotyczącej między innymi:*

- 1) nazwy i adresu, NIP płatnika,
- 2) adresy punktów odbioru energii,
- 3) grupa taryfowa każdego punktu odbioru energii,
- 4) planowane roczne zużycie,
- 5) operator systemu dystrybucyjnego,
- 6) nazwa dotychczasowego sprzedawcy,
- 7) numer aktualnej umowy sprzedaży energii elektrycznej,
- 8) okres wypowiedzenia,
- 9) numer PPE dla każdego punktu odbioru energii.

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 13 :**

Zamawiający deklaruje niezwłoczne przekazanie po przetargu wszelkich posiadanych i oczekiwanych przez Wykonawcę danych.

**Wyjaśnienie :**

Dodatkowe wyjaśnienia zawiera wyjaśnienie odpowiedzi na pytanie 5.

**Pytanie 14 :**

*Czy układy rozliczeniowo - pomiarowe punktów poboru energii są dostosowane do procedury zmiany sprzedawcy?*

**Odpowiedź Zamawiającego na pytanie 14 :**

Zamawiający nie jest w stanie podać jednoznacznej, poprawnej odpowiedzi na tak zadane pytanie.

**Wyjaśnienie :**

Każdy układ pomiarowy jest dostosowany do przeprowadzenia jakiejś procedury zmiany sprzedawcy, a w zależności od sytuacji do wyjaśnienia pozostaje jedynie kwestia, jak taka procedura miałaby wyglądać. Tak jak zaznaczono w SIWZ, dla wszystkich punktów poboru jest to pierwsza zmiana dostawcy, a wybrany Wykonawca jest zobowiązany do rozdzielenia dotychczas posiadanych umów kompleksowych. Należy więc domniemywać, że dotychczasowy dostawca nie dostosował swoich układów – zarówno od strony samej metody pomiaru, jak i posiadanego systemu rozliczeń (choć mógł to zrobić w ramach własnych działań wyprzedzająco, nie będąc do tego formalnie zobligowanym). Zamawiający wnosi, że pytającemu Wykonawcy chodzi o dostosowanie liczników do zdalnego odczytu lub o dostosowanie układów umożliwiające procedurę skróconą. Jeśli tak interpretować pytanie, odpowiedź brzmi – nie.

W O J T  
Jan Szlufik