

Piła, dnia 16.07.2012 rok

Nr postępowania : 272.84.2012

Wszyscy Wykonawcy

**Wyjaśnienie Nr 2 do treści
Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia**

„ZAKUP ENERGII ELEKTRYCZNEJ NA POTRZEBY URZĘDU MIASTA PIŁY, JEDNOSTEK ORGANIZACYJNYCH GMINY ORAZ SPÓŁEK Z UDZIAŁEM GMINY NA TERENIE GMINY PIŁA.”

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 roku, Nr 113, poz. 759 z późniejszymi zmianami), informuję, iż w dniu 11.07.2012 roku wpłynęły do Zamawiającego zapytania dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, które brzmią następująco:

Wykonawca nie zachował ustawowych terminów składania pytań co zgodnie z pzp oznacza, że Zamawiający nie ma obowiązku udzielenia odpowiedzi. Niemniej jednak Zamawiający postanowił ustosunkować się do pytań Wykonawcy. Odpowiedzi poniżej:

Pytanie 1:

Wg SIWZ termin rozpoczęcia sprzedaży przypada od 01.09.2012 r., z zastrzeżeniem, iż „z przyczyn formalno-prawnych Zamawiający dopuszcza zmianę terminu rozpoczęcia wykonania zamówienia (...)”.

Już teraz można stwierdzić, że takie przyczyny wystąpią: taki termin rozpoczęcia nie będzie możliwy z uwagi na czas trwania procedury zmiany sprzedawcy – w przypadku pierwszej zmiany sprzedawcy Operator Systemu Dystrybucyjnego wymaga 30 dniowego okresu zgłoszeniowego. Mając na uwadze wyznaczony termin składania ofert na dzień 24.07.2012 r., skuteczne zgłoszenie umów do OSD do 02.08.2012 r. i rozpoczęcie sprzedaży od 01.09.2012 r. jest niemożliwe.

Dla wykonawcy istotną podstawą wyceny jest wielkość wolumenu energii elektrycznej, którą rzeczywiście będzie dostarczał. To od wolumenu zależy cena energii za 1 kWh, a w konsekwencji wartość całej oferty. Wykonawca nie może przyjąć za pierwszy dzień sprzedaży energii elektrycznej dnia 01.09.2012, wiedząc, że najwcześniej może ona nastąpić 01.10.2012 r. Argumentowanie w tym przypadku przyczynami formalno-prawnymi w tym przypadku nie może mieć miejsca.

W związku z powyższym, czy Zamawiający zmieni termin rozpoczęcia sprzedaży na 01.10.2012 r. oraz skoryguje wielkość wolumenów energii elektrycznej odpowiadających temu terminowi?

Odpowiedź:

Sprzedawcy energii są profesjonalistami i mają pełną wiedzę nt zasad działania procesu zmiany sprzedawcy, wypowiedania umów kompleksowych itp. Tak więc każdy z Wykonawców w swojej strategii mieszczącej się w

ramach ryzyka biznesowego może podjąć decyzję o wyliczeniu ceny dla Części A zamówienia w oparciu o okres 1.10.2012 - 31.12.2013 zamiast w oparciu o okres 1.09.2012 - 31.12.2013. Natomiast skrócenie okresu zamówienia o 1 miesiąc skutkować może zmniejszeniem wolumenu zużycia energii o ok 6% co Zamawiający uznaje za wielkość nieistotną z uwagi na możliwe odchylenia rzeczywistego zużycia w tym czasie w większym zakresie, co w efekcie może skutkować nawet większym realnym zużyciem niż wskazanym w części A zamówienia, stąd Zamawiający pozostawia wskazane zużycie w Części A bez zmian. Zamawiający zgadza się natomiast na zmianę terminu rozpoczęcia sprzedaży począwszy od 1.10.2012. W związku z tym treść SIWZ wraz z załącznikami zmienia się w ten sposób, że: ilekroć w treści SIWZ i załącznikach do SIWZ występuje data rozpoczęcia sprzedaży „**od 1.09.2012**” należy założyć nową datę rozpoczęcia sprzedaży „**od 1.10.2012**”.

Pytanie 2:

Biorąc pod uwagę dużą liczbę punktów poboru energii el. dla różnych grup taryfowych, czy Zamawiający może udostępnić wykonawcom zestawienie punktów poboru energii el. (Załącznik nr 1 do SIWZ) w formie edytowalnej tj. jako plik arkusza kalkulacyjnego excel?

Odpowiedź:

W dolnej części Załącznika nr 1 jest podsumowanie zużycia energii w poszczególnych taryfach i strefach co pozwala Wykonawcom na przeprowadzenie stosownych kalkulacji. Wersję edytowalną Zamawiający udostępni wykonawcom w przetargu Wykonawcy.

Pytanie 3

Z uwagi na obowiązek wykonawcy zgłoszenia umów sprzedaży do OSD, czy Zamawiający może w Załączniku nr 1 do SIWZ określić właściwego OSD dla każdego punktu poboru energii el.?

Odpowiedź:

Obiekty (PPE) są przyłączone do sieci Enea Operator Sp z o.o.

Pytanie 4

Z uwagi na przepisy o podatku VAT, czy Zamawiający umieści nowy zapis w § 7 ust. 2: „wykonawca zobowiązany jest do wystawienia faktury VAT do 7 dnia miesiąca następującego po zakończeniu okresu rozliczeniowego stosowanego przez OSD”?

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapis bez zmian. Wprowadzenie tego zapisu mogłoby skutkować bardzo częstym wystawianiem faktur na podstawie prognozowanego zużycia a nie zużycia rzeczywistego co w konsekwencji prowadziłoby do wystawiania niezliczonej ilości faktur korygujących zużycie.

Pytanie 5

Z uwagi na brak ekwiwalentności pomiędzy karą umowną odnoszącą się do łącznej wartości zamówienia brutto i wielkością możliwej do określenia uzasadnionej szkody dla Zamawiającego, wynikającej z opóźnienia wykonawcy w wystawieniu faktury VAT (co najmniej 30 dni) oraz brakiem jednoznacznych zapisów dotyczących wskazania terminu wystawiania przez wykonawcę faktur (termin określa ustawa o podatku VAT) po zakończeniu okresu rozliczeniowego przyjętego przez OSD,

czy Zamawiający zmieni zapis § 13 na następującą treść:

ust. 3

„Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 0,01% wartości należności wynikającej z faktury VAT (odpowiadającej danemu okresowi rozliczeniowemu), za każdy dzień zwłoki w jej wystawieniu powyżej 30 dni

od terminu określonego w § 7 ust. 2, z wyłączeniem uzasadnionych przypadków nie wynikających z winy wykonawcy. Płatnik ma prawo potrącić karę umowną i przesłać wykonawcy bezzwłocznie notę księgową, a Wykonawca ten fakt ma obowiązek potwierdzić,

ust. 5

Płatnik zapłaci karę umowną w wysokości 0,01% wartości należności wynikającej z faktury VAT (odpowiadającej danemu okresowi rozliczeniowemu), za każdy dzień zwłoki po upływie terminu płatności określonego w § 7 ust. 5, z wyłączeniem uzasadnionych przypadków nie wynikających z winy Zamawiającego/Płatnika. Wykonawca ma prawo naliczyć karę umowną i przesłać płatnikowi bezzwłocznie notę księgową, a Płatnik ten fakt ma obowiązek potwierdzić.”

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

Pytanie 6

W związku z faktem, iż Zamawiający przewidział naliczanie kar za nieterminowe wystawianie faktur VAT przez wykonawcę (uzyskując należną rekompensatę za swoje szkody z tego tytułu) oraz określił termin zaniechania przez wykonawcę naruszeń umowy (zapis w § 11 ust. 2 pkt. a) ,

czy Zamawiający usunie z umowy treść zapisu w § 11 ust. 2 pkt c):

Umowa może zostać rozwiązana przez Zamawiającego ze skutkiem natychmiastowym, na podstawie oświadczenia skierowanego do Wykonawcy w formie pisemnej pod rygorem nieważności w przypadku gdy:
(...)

„c) Wykonawca nie wystawił faktury za sprzedaż energii elektrycznej w terminie 30 dni od pozyskania danych o zużyciu liczonych od daty zamieszczenia danych o zużyciu przez OSD na serwerze ftp platformy PWI lub od daty przekazania tych danych przez Zamawiającego”?

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść § 11 ust 2 pkt c) Załącznika nr 6 do SIWZ (wzoru umowy sprzedaży energii) na następującą:

“Wykonawca nie wystawił faktury za sprzedaż energii elektrycznej w terminie 60 dni od pozyskania danych o zużyciu liczonych od daty zamieszczenia danych o zużyciu przez OSD na serwerze ftp platformy PWI lub od daty przekazania tych danych przez Zamawiającego. ”

Pytanie 7

Prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym do wszystkich obiektów infrastruktury oświetleniowej ulic? W przypadku odpowiedzi negatywnej na to pytanie, prosimy o udzielenie informacji, kiedy Zamawiający zamierza uzyskać ten tytuł i czy podjął już niezbędne rozmowy w tym zakresie z właścicielem infrastruktury oświetleniowej ulic.

Wskazujemy, że pojęcie tytuł prawny rozumiemy szeroko tj. może go stanowić zarówno stosunek cywilnoprawny o charakterze prawno-rzeczowym (np. własność), jak i obligacyjnym (np. najem).

Nie ulega wątpliwości, że Zamawiającemu jako odbiorcy energii przysługuje prawo swobodnego wyboru sprzedawcy energii zgodnie z art. 4j ust. 1 ustawy prawo energetyczne. Zamawiający w celu skorzystania z tego prawa oraz dążąc do racjonalnego wydatkowania środków publicznych (zob. art. 44 ust. 3 ustawy o finansach publicznych) wszczął niniejsze postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego. Należy jednak wskazać, że w przypadku braku uzyskania przez Zamawiającego tytułu prawnego do infrastruktury oświetleniowej ulic istnieje wysokie ryzyko prawne, że umowa sprzedaży energii zawarta z wybranym Wykonawcą nie będzie mogła zostać zrealizowana ze względu na działania faktyczne lub prawne podjęte przez właściciela infrastruktury oświetleniowej korzystającego z przysługującego mu prawa własności. Taka sytuacja może z kolei doprowadzić do powstania szkody po stronie Wykonawcy z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego.

Zgodnie z art. 18 ust. 1 pkt. 3 ustawy prawo energetyczne do zadań własnych gminy w zakresie zaopatrzenia w energię elektryczną należy finansowanie oświetlenia ulic, placów i dróg publicznych znajdujących się na terenie gminy. Zgodnie z art. 3 pkt 22 wspomnianej ustawy przez finansowanie oświetlenia należy rozumieć finansowanie kosztów energii elektrycznej pobranej przez punkty świetlne oraz koszty ich budowy i utrzymania.

O ile przepisy ustawowe nakładają na Zamawiającego obowiązek finansowania kosztów energii elektrycznej, przepisy te nie przyznają Zamawiającemu tytułu prawnego do infrastruktury oświetleniowej ulic, ani też nie nakładają na jej właściciela obowiązku nieodpłatnego udostępnienia jej Zamawiającemu.

Uprzejmie prosimy o ustosunkowanie się do powyższych kwestii.

Odpowiedź:

Zamawiający zamieścił w Załączniku nr 1 tylko to oświetlenie, do którego posiada tytuł prawny, tj. oświetlenie na majątku Gminy Piła.

W uzupełnieniu do załączonych odpowiedzi Zamawiający publikuje nowy wzór umowy sprzedaży energii (załącznik nr 6 do SIWZ) po uwzględnieniu zmian w związku z odpowiedziami na zapytania drugiego Wykonawcy. Nowy wzór załącznika nr 6 do SIWZ nosi nazwę: „Zalacznik_nr_6_do_SIWZ - po odpowiedziach na pytania drugiego wykonawcy - wersja z dnia 16 07 2012”

Jednocześnie Zamawiający dokonuje zmiany w załączniku nr 4 do SIWZ. Nowy, obowiązujący wzór załącznika Nr 4 - wersja z dnia 16 lipca 2012 r. Zamawiający publikuje na stronie internetowej