

WSZYSCY WYKONAWCY

Dotyczy: Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego, pod nazwą Gołaniecka Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej w okresie od 01.01.2020r. do 31.12.2020r, numer sprawy ZP.271.8.2019.

WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ

Działając zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający udziela odpowiedzi na wnioski i zapytania, które wpłynęły w dniu 01 i 03 października 2019r.

Treść zapytań oraz wyjaśnienia i odpowiedzi:

Pytania z dnia 01.10.2019 roku

Pytanie 1:

Czy możliwe jest podpisanie umowy drogą korespondencyjną? W przypadku odpowiedzi odmownej prosimy o informację o podstawie prawnej.

Odpowiedź na pytanie 1

Zamawiający nie wyraża zgody na zawarcie umów drogą korespondencyjną ze względów formalnych i technicznych.

Zawierając umowę korespondencyjnie zamawiający nie ma pewności co do tożsamości osoby uprawnionej własnoręcznie podpisać złożonego przez przedstawiciela wykonawcy, a tym samym co do skuteczności doręzonego przez drugą stronę oświadczenia woli. Pewność można by uzyskać wyłącznie żądając notarialnego poświadczenia podpisu wykonawcy na umowach - odrębnie dla każdego zamawiającego.

Zamawiający nie dopuszcza wystania do wykonawcy podpisanych przez siebie umów (bez uprzedniego podpisania przez wykonawcę) z obawy, że zwrot prawidłowo podpisanych przez Strony umów nastąpi w nieokreślonym czasie, co może mieć daleko idące skutki – brak wiedzy co do terminu zawarcia umowy (oraz brak umów u zamawiających) uniemożliwia publikację ogłoszenia o udzieleniu zamówienia, dokonanie zwrotu wadium. Zakończenie procedury możliwe jest wyłącznie wtedy, gdy zawarte są umowy ze wszystkimi zamawiającymi (jak w SIWZ), a upoważniony zamawiający dysponuje egzemplarzem każdej z tych umów (stąd wymóg podpisania umów w trzech egzemplarzach).

Ponadto zawierając umowy (29 umów na część 1, 22 umowy na część 2) zamawiający zobowiązani są do przekazania wykonawcy znacznej ilości dokumentów (pełnomocnictwo dla wykonawcy – na którym wykonawca potwierdza jego przyjęcie, dokumenty rejestrowe zamawiających i odbiorców do zmiany sprzedawcy, dokumenty potwierdzające umocowanie osób występujących po stronie zamawiających). Wykonawca natomiast zobowiązany jest do złożenia (przed podpisaniem przez zamawiających) zabezpieczenia należytego wykonania umowy. W przypadku składania zabezpieczenia w formie innej niż przelew, zamawiający przed złożeniem podpisu, musi dysponować oryginalnym dokumentem potwierdzającym ustanowienie zabezpieczenia).

Pytania z dnia 03.10.2019 roku

Pytanie 1

Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ?

Odpowiedź na pytanie 1

Nie.

Pytanie 2

SIWZ rozdział XVI oraz Załącznik 5 do SIWZ Umowa §19 - Wykonawca zwraca się z prośbą o rezygnację z zapisów dotyczących Zabezpieczenia należytego wykonania umowy

Odpowiedź na pytanie 2

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 3

Załącznik 5 do SIWZ Umowa §12 ust. 3 i 6 - Z uwagi na fakt, że faktury VAT są wysyłane listem zwykłym, Wykonawca nie jest w stanie określić w jakim terminie Zamawiający otrzyma fakturę, co może powodować komplikacje przy ustalaniu prawidłowego terminu płatności. W związku z powyższym zwracamy się do Zamawiającego z zapytaniem, czy zgadza się na zmodyfikowanie przedmiotowego zapisu w następujący sposób: „*Należności wynikające z faktur VAT będą płatne w terminie 21 dni od daty wystawienia*”.

Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 4

Załącznik 5 do SIWZ Umowa §12 ust. 3 – Prosimy o modyfikację zapisu do treści: „Wykonawca wystawia faktury nie później niż w terminie do 14 dni roboczych od daty uzyskania od OSD danych o zużyciu energii”.

Odpowiedź na pytanie 4

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 5

Załącznik 5 do SIWZ Umowa § 12 ust. 7 - Zamawiający określił, iż złożona reklamacja może powodować 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 poprzez wykreślenie zapisów dotyczących zawieszenia biegu terminu płatności faktury do czasu rozpatrzenia reklamacji oraz dostarczenia przez Wykonawcę korekty faktury.

Odpowiedź na pytanie 5

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapis jest zgodny z obowiązującym prawem. Zgodnie z treścią Art. 488. § 1. „Świadczenia będące przedmiotem zobowiązań z umów wzajemnych (świadczenia wzajemne) powinny być spełnione jednocześnie, chyba że z umowy, (...) wynika, iż jedna ze stron obowiązana jest do wcześniejszego świadczenia.”

Pytanie 6

Załącznik 5 do SIWZ Umowa § 12 ust. 8 - Informujemy, że w przypadku nieprawidłowo dokonanych odczytów Wykonawca winien dokonać korekty uprzednio wystawionych faktur na podstawie danych przekazanych przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego. Ponadto, jak już zostało wskazane, wniesienie reklamacji nie ma wpływu na realizację przez Zamawiającego obowiązku dokonania zapłaty faktury wystawionej przez Zamawiającego. Odbiorca jest jednakże zobowiązany do zapłaty pierwotnej faktury, a ewentualne różnice zostaną rozliczone jako nadpłata albo niedopłata. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie ze wskazanych ustępów zapisów stanowiących o możliwości dokonania płatności w przypadku nierozstrzygnięcia reklamacji do dnia upływu terminu płatności faktury w oparciu o alternatywne podstawy rozliczeń.

Odpowiedź na pytanie 6

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 7

Załącznik 5 do SIWZ Umowa § 14 ust. 2 - 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 przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne, poprzez usunięcie słów „(...) *pomimo uprzedniego bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego...*”.

Odpowiedź na pytanie 7

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Zapis nie jest sprzeczny z obowiązującym prawem.

Pytanie 8

Załącznik 5 do SIWZ Umowa § 16 ust. 2 - Wykonawca informuje, że proponowany przez Zamawiającego termin na rozwiązanie umowy w trybie natychmiastowym, jest niezgodny z zatwierdzoną przez Prezesa URE Instrukcją Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej właściwego OSD (IRiESD). Zgodnie z przepisami ww. IRiESD (pkt D.1) sprzedawca energii elektrycznej ma obowiązek powiadomić OSD o zakończeniu obowiązywania umowy najpóźniej na 21 dni przed terminem zakończenia obowiązywania umowy. 21 dni to również termin konieczny do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy u OSD, którą zamawiający musiałby przeprowadzić w celu realizacji nowej umowy sprzedaży energii elektrycznej. Mając na uwadze powyższe konsekwencją rozwiązania „starej” umowy przed terminem przyjęcia do realizacji przez OSD „nowej” umowy byłaby konieczność zakupu przez Zamawiającego energii elektrycznej od tzw. sprzedawcy rezerwowego po cenach wyższych od cen taryfowych co mogłoby stanowić naruszenie dyscypliny finansów publicznych.

Mając na uwadze powyższe wnosimy o usunięcie zapisów dotyczących rozwiązania umowy bądź o zmianę terminu wypowiedzenia na minimum 30 dni.

Odpowiedź na pytanie 8

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian

Pytanie 9

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

Odpowiedź na pytanie 9

Zamawiający nie wyraża zgody na zawarcie umów drogą korespondencyjną.

Pytanie 10

Załącznik 5 do SIWZ Umowa §10 ust.4 oraz § 18 pkt 1,2,3,4 oraz ust. 7-9 . Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym. Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych 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. 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)*”.

Odpowiedź na pytanie 10

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian

Pytanie 11

Załącznik 5 do SIWZ Umowa §10 ust. 4- Informujemy, że zwłoka w udzieleniu odpowiedzi/wystawienia faktury korygującej Zamawiającemu może nastąpić z przyczyn, które nie są zależne od Wykonawcy. Zapis może skutkować stwierdzeniem przez Zamawiającego nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę a także naliczanie kar umownych co w tym przypadku wydają się być nieuzasadnione, w związku z czym zwracamy się z prośbą o usunięcie zapisu.

Odpowiedź na pytanie 11

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

§18 ust. 3 przewiduje możliwość naliczenia kary umownej za nienależyte wykonanie umowy wyłącznie z przyczyn leżących po stronie wykonawcy.

Pytanie 12

Załącznik 5 do SIWZ Umowa § 18 ust. 7 - 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 10

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Do momentu powstania szkody ani zamawiający, ani wykonawca nie są w stanie jednoznacznie wskazać źródła i wielkości szkody.

Pytanie 13

Załącznik 5 do SIWZ Umowa § 21 ust. 2 – Zwracamy uwagę na fakt, iż wskazany w przedmiotowym zapisie termin na przedłożenie dokumentów w postaci 5 dni roboczych może być niemożliwy do spełnienia z przyczyn obiektywnie niezależnych od Wykonawcy. Uwzględniając rygor niewypełnienia obowiązku, prosimy o stosowne wydłużenie danego terminu do 14 dni roboczych.

Odpowiedź na pytanie 13

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Wykonawca zobowiązany jest posiadać uprawnienia niezbędne do realizacji przedmiotu zamówienia przez cały okres trwania umowy. Biorąc pod uwagę mogące wystąpić sytuacje zamawiający wyznaczył aż 5 dni roboczych na dostarczenie dokumentu drogą elektroniczną.

Pytanie 14

W związku z tym, że systemy informatyczne wykonawców mogą nie posiadać możliwości wystawiania faktur zgodnie ze wzorem zaproponowanym przez Zamawiającego zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę aby faktury wystawiane były w następujący sposób:

Nabywca:.....

Adres do korespondencji:.....

Odpowiedź na pytanie 14

Zamawiający nie narzucił wzorca faktury. Zamawiający wyraża zgodę, aby w miejsce „Odbiorcy” wykonawca wprowadził „Adres korespondencyjny”

Pytanie 15

Załącznik 5 do SIWZ Umowa §12 ust. 1 - Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za dane przekazywane przez OSD. Wykonawca nie ma żadnej gwarancji, iż dane przekazane przez OSD nie będą rozbieżne z danymi zawartymi na fakturze dystrybucyjnej, stąd pozostawienie zapisu zobowiązującego Wykonawcę do wystawiania faktur VAT w okresach identycznych z okresami byłoby, zdaniem Wykonawcy, bezzasadne. Wnosimy o wykreślenie przywołanych zapisów.

Odpowiedź na pytanie 15

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Wykonawca zobowiązany jest wystawiać faktury dotyczące zużycia za okres rozliczeniowy udostępniony Wykonawcy przez OSD.

Pytanie 16

Załącznik 5 do SIWZ Umowa §13 ust. 1-2 - Czy Zamawiający dopuści możliwość wystawienia faktur VAT dla poszczególnych odbiorców (w ramach jednego adresu do przesyłania faktur), obejmującej więcej niż 1 PPE, z dołączonym załącznikiem, zawierającym wykaz zużycia dla każdego punktu poboru osobno niekoniecznie zawierającej wszystkie PPE w ramach tego samego okresu rozliczeniowego?

Odpowiedź na pytanie 16

Wystawianie faktur zbiorczych stanowi uprawnienie, a nie obowiązek wykonawcy. Zamawiający dopuszcza wystawianie faktur wspólnych dla odbiorcy - wg adresu do przesyłania faktur, o ile okresy rozliczeniowe dla tych punktów poboru są zbieżne. Do każdej faktury wykonawca zobowiązany jest załączyć, jeżeli informacje takie nie zostały zawarte na fakturze, specyfikację określającą ilość energii elektrycznej pobranej w poszczególnych punktach poboru oraz wysokość należności z tego tytułu (netto/brutto) dla każdego punktu poboru oddzielnie.

Pytanie 17

Załącznik 5 do SIWZ Umowa §13 ust. 4 - Informacja na temat zmiany nr konta bankowego widnieje każdorazowo na fakturze. Prosimy o wykreślenie zapisu skutkującego koniecznością dodatkowego informowania o tym fakcie Zamawiającego.

Odpowiedź na pytanie 17

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

Pytanie 18

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 na pytanie 18

Nie, zamawiający nie wyraża zgody na ustanowienie zabezpieczenia na rzecz wykonawcy.

Pytanie 19

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 na pytanie 19

Nie, zamawiający nie wyraża zgody na ustanowienie zabezpieczenia na rzecz wykonawcy.


BURMISTRZ
Miasta i Gminy
mgr inż. Mieczysław Durski