



Otrzymała Wykonawcy
zainteresowani
postępowaniem

Nasz znak: ZOZ.XI.5/272/25/1/19

data: 30.12.2019 r.

DOTYCZY: Zapytań do postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego nr 25/19/ZP na „Zakup wraz z dostawą energii elektrycznej na potrzeby obiektów Zespołu Opieki Zdrowotnej w Dąbrowie Tarnowskiej”

W związku z zapytaniami firm, które zgłosiły swój udział w przetargu nieograniczonym nr 25/19/ZP - zgodnie z art. 38 ust. 1, 2 - Ustawy z dnia 29 stycznia 2004r; Prawo Zamówień Publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2018 r. poz. 1986) w sprawie wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, Zamawiający informuje co następuje:

Firma 1

Pytanie 1. Dotyczy Działu IV i Załącznika nr 1 do SIWZ - Formularza Ofertowego i Załącznika nr 6 do SIWZ- Wzór Umowy § 7 ust. 1

Mając na uwadze treść art. 142 oraz 143 ustawy Prawo zamówień publicznych, termin realizacji umowy w sprawie zamówienia publicznego musi być wskazany precyzyjnie już na etapie wszczęcia postępowania (w ogłoszeniu i w SIWZ), celem umożliwienia wykonawcom złożenia porównywalnych ofert. W związku z powyższym, uprzejmie prosimy o uszczegółowienie terminu obowiązywania umowy, poprzez wskazanie dziennych dat granicznych.

Odpowiedź: Zgodnie z art. 142 ust. 1 Prawa zamówień publicznych (PZP) - umowa zostanie zawarta na czas oznaczony. W pkt IV SIWZ wskazano, iż zamówienie będzie realizowane od dnia dokonania pozytywnej weryfikacji zgłoszenia zmiany Wykonawcy dokonanej przez OSD przez okres: od dnia rozpoczęcia świadczenia dostaw do 31.01.2021 r. Daty rozpoczęcia i zakończenia umowy zostały więc określone.

Zamawiający wyjaśnia, iż do wyceny Wykonawca powinien przyjąć okres od 01.02.2019r. do 31.01.2021 r., natomiast faktyczny termin rozpoczęcia realizacji umowy będzie uzależniony od wyniku postępowania i formalności związanych z ewentualną zmianą obecnego Wykonawcy.

Pytanie 2. Dotyczy Działu XV pkt.4

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy drogą korespondencyjną?

Odpowiedź: Tak.

Pytanie 3. Dotyczy Działu XVI pkt.1 ppkt.1 i Załącznika nr 6 do SIWZ – Wzór Umowy §2 ust.11 i §9 ust. 4

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: Zgodnie z § 2 ust. 11 projektu umowy - możliwe będzie dołączenie nowych punktów poboru energii w trakcie trwania Umowy, dla których Wykonawca będzie dostarczał energię zgodnie z warunkami określonymi niniejszą Umową (nie więcej niż 15 %). Dołączenie nowych punktów poboru może wynikać z:

- a. przyłączenia do sieci elektroenergetycznej nowych obiektów,
- b. nabycia tytułu prawnego do lokalu już przyłączonego do sieci.

W takich przypadkach Zamawiający poinformuje pisemnie o zamiarze przejęcia nowego obiektu i zakupu energii dla danego punktu poboru.

Energia do dodatkowych punktów będzie dostarczana „zgodnie z warunkami określonymi niniejszą Umową (nie więcej niż 15 %)”, w świetle wskazanych powyżej okoliczności brak jest podstaw do doprecyzowywania powyższego zapisu.

Pytanie 4. Dotyczy Działu XVI pkt.7 i 8 i Załącznika nr 6 do SIWZ – Wzór Umowy §5 ust. 2 i 3 i §9 ust. 7 i 8. Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany ww. przepisów, od dnia ich wejścia w życie. Prosimy o dodanie do przedmiotowego zapisu zdania o treści: „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: Zgodnie z § 5 ust. 5 projektu umowy „do wyliczonej należności Wykonawca doliczy należny podatek VAT według obowiązującej stawki”, w świetle powyższego zapisu brak jest podstaw do wprowadzania do projektu umowy zapisu odnośnie automatycznej zmiany cen.

Pytanie 5. Dotyczy Załącznika nr 2 do SIW – Szczegółowe Warunki Zamówienia

Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie następujących informacji:

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

Odpowiedź: pkt 1. umowa sprzedaży energii elektrycznej i umowa na świadczenie usług dystrybucji, pkt 2. umowa kompleksowa

b) Czy procedura zmiany sprzedawcy będzie przeprowadzana po raz pierwszy?

Odpowiedź: pkt 1. po raz kolejny, pkt 2. po raz pierwszy.

c) Czy umowy dystrybucyjne (jeśli zamawiający posiada rozdzielone umowy) zawarte są na czas określony, czy nieokreślony?

Odpowiedź: Nieokreślony

f) Czy Zamawiający samodzielnie wypowie obowiązujące umowy w terminach pozwalających na skuteczne przeprowadzenie procesu zmiany sprzedawcy, czy też upoważni do tej czynności Wykonawcę?

Odpowiedź: Zamawiający upoważni do tej czynności Wykonawcę.

g) Czy Zamawiający samodzielnie zawrze umowę o świadczenie usług dystrybucji w przypadku punktów poboru, dla których obowiązywały dotychczas umowy kompleksowe oraz w przypadku punktów poboru, dla których umowa dystrybucyjna została zawarta na czas określony, w terminie umożliwiającym skuteczne przeprowadzenie procedury zmiany sprzedawcy?

Odpowiedź: Zamawiający upoważni do tej czynności Wykonawcę.

h) Czy Zamawiający ma zawarte umowy/ aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych ?

Odpowiedź: Nie.

Pytanie 6. Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – Wzór Umowy §6 ust. 1

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. Ponadto, w świetle przepisów podatkowych określenie terminu płatności na ilość dni liczoną od dnia otrzymania faktury nie pozwala ustalić prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, w konsekwencji narażając Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT. Art. 19a ust. 5 pkt. 4 ppkt. a) ustawy z dnia 11 marca 2004r. o podatku od towarów i usług (Dz.U. 2018 poz. 2174 ze zm.) stanowi, iż w przypadku dostaw energii elektrycznej obowiązek podatkowy powstaje z chwilą wystawienia faktury. 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 ... dni od daty wystawienia”.

Ponadto, 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: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę § 6 ust. 1 umowy.

Pytanie 7. Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – Wzór Umowy § 7 ust. 3

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 (*data*) lecz nie wcześniej, niż po zawarciu umów dystrybucyjnych, pozytywnie przeprowadzonej procedurze zmiany sprzedawcy i przyjęciu umowy do realizacji przez OSD”.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę § 7 ust. 3 umowy.

Pytanie 8. Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – Wzór Umowy § 7 ust. 10 ppkt. 2 i §7 ust. 5

Wykonawca informuje, że w przypadku wystąpienia awarii w systemie, siły wyższej, działalności osób trzecich oraz z powodu wyłączeń dokonywanych przez OSD możliwe są przerwy w sprzedaży energii, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. Ponadto, za dotrzymanie standardów jakościowych energii elektrycznej odpowiada OSD, a przedmiotowy zapis powinien znaleźć się w umowie o świadczenie usług dystrybucji, zawartej pomiędzy Zamawiającym a OSD. Sprzedawca nie może ponosić odpowiedzialności za ewentualne niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy przez OSD. Z uwagi na powyższe Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie wskazanych zapisów.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisów § 7 ust. 10 ppkt 2 i § 7 ust. 5 projektu umowy.

Pytanie 9. Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – Wzór Umowy § 7 ust. 10 ppkt. 3

Wykonawca zwraca się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Odstąpienie od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy powinno dotyczyć sytuacji szczególnych i wyjątkowych, przekładających się na brak możliwości prawidłowej realizacji umowy przez Zamawiającego. W opinii Wykonawcy hipotetyczne uchybienia, wskazane w przedmiotowych zapisach, nie przekładają się na ewentualną szkodę Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisów § 7 ust. 10 ppkt 3 projektu umowy.

Pytanie 10. Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – Wzór Umowy § 8 ust. 1 i 4

Informujemy, że zapisy dotyczące kar umownych są nieproporcjonalne, przez co naruszają zasadę równości stron w stosunku cywilnoprawnym. Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie adekwatnych kar umownych lub 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.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę § 8 ust. 1 i 4 umowy.

Pytanie 11. Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – Wzór Umowy § 8 ust. 2

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: Zamawiający potwierdza stanowisko odnośnie interpretacji zapisu § 8 ust. 2 projektu umowy, iż „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”.

Pytanie 12. Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – Wzór Umowy § 8 ust. 3

Zwracamy uwagę, że określona przez Zamawiającego wysokość kar umownych, w szczególności w odniesieniu do opóźnienia w korygowaniu 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 podważenia 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: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisów § 8 ust. 3 projektu umowy.

Pytanie 13. Dotyczy Załącznika nr 6 do SIWZ – Wzór Umowy § 8 ust. 5

Zwracamy się z prośbą o określenie, iż w razie naliczenia kar umownych, Odbiorca 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: Zamawiający oświadcza, iż w razie naliczenia kar umownych każdorazowo będzie wystawiana stosowna nota obciążeniowa.

Pytanie 14. 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 według 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: 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 w OSD według wzoru stosowanego powszechnie przez Wykonawcę.

Pytanie 15. Wykonawca zwraca się z prośbą o udzielenie informacji, czy układy pomiarowo-rozliczeniowe w grupach taryfowych Bxx są lub będą dostosowane do zasady TPA przed terminem realizacji zamówienia? Jeżeli nie każdy układ będzie dostosowany do zasady TPA, prosimy o podanie dokładnej daty, do kiedy Zamawiający dostosuje swoje układy pomiarowo-rozliczeniowe do zasady TPA. Jednocześnie informujemy, że w przypadku braku dostosowania przez Odbiorcę układów pomiarowo-rozliczeniowych do zasady TPA po rozdzieleniu umowy kompleksowej, sprzedaż energii jest niemożliwa.

Odpowiedź: Tak układy są dostosowane do zasady TPA.

Termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.

Obowiązujący termin składania ofert: **03.12.2020 r., godz. 10:00**

Otwarcie ofert: **03.12.2020 r., godz.: 11:00.**