

DI/3567/2018
"WODOCIĄGI PIŃCZOWSKIE"
Spółka z o.o. w Pińczowie
28-400 Pińczów, ul. Bat. Chłopskich 160
REGON 291929954 NIP 662-16-66-046
Sąd Rejonowy w Kielcach
X Wydział Gospodarczy KRS nr 0000203399
Kapitał zakładowy 24 801 000 PLN
tel./fax 041 357-55-46

ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego na zakup energii elektrycznej na potrzeby zasilania obiektów Spółki „Wodociągi Pińczowskie” Sp. z o. o.
Numer ogłoszenia: 653612-N-2018; data zamieszczenia: 2018-11-28 r.**

PYTANIE 1

Czy Zamawiający wyraża zgodę na podpisanie Umowy drogą korespondencyjną?

ODPOWIEDŹ 1

Tak, Zamawiający dopuszcza podpisanie umowy drogą korespondencyjną.

PYTANIE 2

Czy dla ppe objętego postępowaniem przetargowym będzie to kolejna zmiana Sprzedawcy?

ODPOWIEDŹ 2

Tak, dla wszystkich PPE objętych postępowaniem przetargowym będzie to już kolejna zmiana Sprzedawcy (patrz załącznik nr 1 do SIWZ)

PYTANIE 3

Jaki jest okres wypowiedzenia obecnie obowiązującej umowy/umów i kto będzie odpowiedzialny za jej/ich wypowiedzenie?

ODPOWIEDŹ 3

Obecnie obowiązująca umowa sprzedaży energii, obejmująca PPE zawarte w postępowaniu przetargowym, zawarta jest na czas określony i upływa w dniu 31.12.2018 r. W celu zapewnienia odpowiedniego okresu do zmiany sprzedawcy przez przyszłego Wykonawcy umowa zostanie przedłużona z obecnym sprzedawcą do 31.01.2019 lub zostanie zawarta umowa rezerwowa.

PYTANIE 4

Proszę o podanie dokładnej nazwy i adresu siedziby OSD.

ODPOWIEDŹ 4

PGE Dystrybucja S.A.

Oddział Skarżysko-Kamienna, al. Marsz. J. Piłsudskiego 51, 26-110 Skarżysko-Kamienna
Rejon Energetyczny Busko-Zdrój, ul. Bohaterów Warszawy 110, 28-100 Busko-Zdrój

PYTANIE 5

Jaki jest numer (znak) sprawy, na który należy się powoływać w niniejszym postępowaniu?

ODPOWIEDŹ 5

Zamawiający nie nadał numeru referencyjnego dla postępowania.

PYTANIE 6

-§ 2.3 Wnosimy o zmianę brzmienia w ten sposób, że: Ewentualna zmiana szacowanego zużycia nie będzie skutkowałą dodatkowymi kosztami dla

Zamawiającego, poza rozliczeniem za faktycznie zużytą ilość energii wg cen określonych w ofercie Wykonawcy. Zastrzega się, że zwiększenie szacowanego zużycia nie może przekroczyć _ % planowanej wysokości zużycia, o której mowa w ust. 2.

KIO 809/14, Opis przedmiotu zamówienia a dowolność w podjęciu decyzji o zmniejszeniu zakresu dostaw. - Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej
LEX nr 1463507 - wyrok z dnia 7 maja 2014 r.

Odwołujący powołał się na stanowisko Sądu Okręgowego w W., wyrażone w wyroku sygn. V Ca 1110/04, w którym Sąd krytycznie odniósł się do postanowień SIWZ, w szczególności projektu umowy, które przyznawały Zamawiającemu nieograniczone prawo do zmniejszenia lub zwiększenia ilości przedmiotu zamówienia na etapie realizacji umowy o zamówienie publiczne. W ocenie Sądu, zaniechanie określania procentowej granicy takiego zmniejszenia lub zwiększenia może spowodować znaczne trudności dla dostawcy. Sąd wskazał, że dostawca mając obowiązek zrealizowania umowy po wyborze jego oferty, musi zagwarantować pełną realizację zamówienia, a w związku z tym ponieść - obok realizacji dostawy - inne koszty związane z zabezpieczeniem kontraktu. Dlatego projekt umowy powinien być zmodyfikowany przez Zamawiającego w taki sposób, by dostawca stosując zasadę pewności obrotu i możliwości zaplanowania sprzedaży na określonym poziomie, miał pewność, że zawarta umowa pozwoli mu sprzedać zamówioną ilość towaru.

ODPOWIEDŹ 6

Zamawiający informuje, że szacunkowe zużycie energii przedstawiane jest przede wszystkim w celu określenia zakresu i wartości zamówienia, na podstawie którego zostanie wyłoniony Wykonawca. Nie odzwierciedla to jednak rzeczywistego zużycia energii elektrycznej w czasie trwania umowy i w żadnym razie nie może być podstawą jakichkolwiek roszczeń ze strony Wykonawcy, w szczególności w przypadku zakupu i zużycia mniejszej ilości energii elektrycznej. Ewentualna zmiana (w tym przypadku zwiększenia) szacowanego zużycia nie będzie skutkowała dodatkowymi kosztami dla Zamawiającego, poza rozliczeniem za faktycznie zużytą ilość energii wg cen określonych w ofercie Wykonawcy.

Tak więc brzmienie § 2.3 wzoru umowy pozostaje bez zmian

PYTANIE 7

-§ 5. 2 Wnosimy o zmianę brzmienia w ten sposób, że: Cena jednostkowa wskazana w ust. 1, według której rozliczana będzie sprzedaż energii elektrycznej, pozostanie niezmienna przez cały okres obowiązywania umowy, z zastrzeżeniem, że w przypadku zwiększenia zużycia energii poza maksymalne zużycie, o którym mowa w § 2 ust. 3 Wykonawca będzie uprawniony do ustalenia nowej ceny jednostkowej za ponadnormatywne zużycie energii począwszy od następnego okresu rozliczeniowego. Nowa stawka będzie obowiązywała na zużytą energię ponad _ % zużycie energii, o którym mowa w § 2 ust. 3.

ODPOWIEDŹ 7

Brzmienie § 5.2 wzoru umowy pozostaje bez zmian

Ewentualne zmiany jednostkowej ceny za energię (zmiany umowy) reguluje § 9 umowy.

PYTANIE 8

-§ 6. 3 Wnosimy o zmianę brzmienia w ten sposób, że: Za przekroczenie terminów płatności określonych w umowie, Wykonawcy przysługuje prawo do naliczania odsetek w wysokości odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych.

ODPOWIEDŹ 8

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian w § 6. 6 Wzoru Umowy, który brzmi „Za przekroczenie terminów płatności określonych w umowie, Wykonawcy przysługuje prawo do naliczania odsetek w wysokości ustawowej”

§ 6. 3 brzmi „Faktury rozliczeniowe winny być wystawiane na koniec okresu rozliczeniowego z wyszczególnieniem punktów poboru energii w terminie do 30 dni od zakończenia okresu rozliczeniowego zgodnie z OSD”

PYTANIE 9

-§ 6. 7 Wnosimy o wykreślenie kary lub jej zmiarkowanie. Należy wskazać, że Wykonawca nie może odpowiadać za niezawinione okoliczności, które doprowadziły do opóźnienia w wystawieniu i przesłaniu faktury. Umowa posługuje się niejasnym pojęciem nieuzasadnione (jak rozumieć zasadność, kogo interes będzie miernikiem zasadności). Poza tym wysokość kary, tj. 1% wartości netto zakupionej energii jest niewspółmierna do sankcjonowania naruszenia umowy przez Wykonawcę.

ODPOWIEDŹ 9

Zamawiający informuje, że zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego odczyty układów pomiarowo-rozliczeniowych są dokonywane przez Operatora Systemu Dystrybucyjnego, który ma obowiązek przekazać je Sprzedawcy. Zamawiający informuje również, iż za termin umowny uznaje się dzień zakończenia okresu rozliczeniowego wskazanego przez OSD. Od tego momentu, Wykonawca ma 30 dni na wystawienie faktury Zamawiającemu. Po przekroczeniu tego terminu Zamawiający ma prawo do naliczenia Wykonawcy kar umownych z tytułu nieterminowego wystawiania faktur za energię elektryczną. Zamawiający pragnie dodać, że OSD ma obowiązek przekazywania danych pomiarowo-rozliczeniowych nowemu sprzedawcy energii elektrycznej, a dokumentem który reguluje te obowiązki jest Instrukcja Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej, na którą Wykonawca może się powołać w razie nieprzestrzegania instrukcji przez OSD.

W związku z powyższym zapis § 6 ust. 7 Projektu umowy pozostaje bez zmian.

Zamawiający informuje, że pojęcie nieuzasadnione oznacza opóźnienie wystawienia faktur powstałe z winy Wykonawcy. Poza tym wspomniana kara dotyczy pojedynczych, poszczególnych PPE a nie całego zamówienia.

Jednocześnie Zamawiający podkreśla, że jeżeli Wykonawca pomimo starań nie otrzyma odczytów od OSD, i tym samym nie będzie mógł wystawić faktury zgodnie z terminem umownym, kara umowna nie zostanie naliczona. Wykonawca będzie jednak zobowiązany udowodnić na piśmie Zamawiającemu, iż nie mógł pozyskać danych i rzeczywiście nie wystawił faktury nie z własnej winy.

PYTANIE 10

-§ 7. 8 i 9 Wnosimy o wykreślenie. Trwałość umowy pzp stanowi jeden z elementów właściwości tego rodzaju świadczeń, a wprowadzanie możliwości wypowiedzenia z zachowaniem 3-miesięcznego okresu wypowiedzenia bez żadnej podstawy narusza tą właściwość i jest niezgodne z art. 58 KC

Wyrok Sądu Okręgowego w Warszawie z dnia 13 września 2005 r. V Ca 1110/04

„Wykonawcy, przystępując do postępowania przetargowego, dokonują analizy kosztów, która wpływa następnie na wysokość ceny, a ta z kolei jest jednym z podstawowych kryteriów oceny ofert. W zależności od wielkości zamówienia dostawca może wprowadzić określone rabaty. Musi mieć zatem pewność, że zrealizuje w przyszłości określoną wielkość świadczenia.”

Warto również przytoczyć orzeczenie KIO z 26.07.2013 r. (sygn. akt KIO 1702/13, KIO 1708/13), zgodnie z którym: "O ile zrozumiałe może być przewidzenie ograniczenia rzeczowego w przypadku wystąpienia istotnych okoliczności, których na etapie podpisywania kontraktu nie można było przewidzieć, o tyle niebezpieczne staje się dopuszczenie takiej możliwości uzależnionej od arbitralnych decyzji zamawiającego. Wykonawca przystępując do udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego i decydując się na złożenie oferty musi wiedzieć, jaki zakres prac i jakie ryzyko na siebie przyjmuje. Profesjonalizm nie można oczekiwać tylko od wykonawcy. Cechę tę winny przede wszystkim nosić działania po stronie zamawiającego, jako gospodarza postępowania i dysponenta środków publicznych".

ODPOWIEDŹ 10

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie § 7 ust. 8 i 9 Wzoru Umowy

Zapis dotyczy obu stron umowy. Jednocześnie daje Wykonawcy możliwość wcześniejszego rozwiązania umowy bez konsekwencji w przypadku przyczyn niezależnych od Wykonawcy, a Zamawiającemu czas na wszczęcie procedury wyboru nowego Sprzedawcy.

P R E Z E S

mgr inż. Andrzej Głogowiec