



RM.271.1.5.2017

dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę p.n.: „Wspólny zakup energii elektrycznej na potrzeby Miasta i jednostek organizacyjnych w Leżajsku”

WYJAŚNIENIA I ZMIANA treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ)

1. W związku ze złożeniem pytań i wniosków w dniu 10.08.2017 r. na podstawie art. 38 ust. 1 prawa zamówień publicznych w postępowaniu przetargowym na wspólny zakup energii elektrycznej na potrzeby Miasta i jednostek organizacyjnych w Leżajsku, zamieszczam poniżej treść pytań i dotyczące wyjaśnienia, odpowiedzi oraz informacje:

Pierwsza seria pytań

Pytanie 1 (SIWZ, Rozdział I Zamawiający, oraz załącznik nr 5 i 6 do SIWZ w zw. z Ogłoszeniem nr 563301 – N – 2017 Sekcja II Przedmiot zamówienia Rozdział II. 4) oraz załącznik do uchwały nr XXX/190/17 Rady Miejskiej w Leżajsku z dnia 27 marca 2017 r. Statut Zespołu Szkolno – Przedszkolnego nr 2 w Leżajsku)

Zgodnie z § 4 ust. 1 w zw. z § 6 ust. 2 Statut Zespołu Szkolno-Przedszkolnego nr 2 w Leżajsku, wynika, że organem prowadzącym w/w jednostkę jest Gmina Miasto Leżajsk, ponadto w § 6 ust. 2 wskazany został katalog uprawnień Dyrektora, z którego nie wynika, aby mógł on samodzielnie zaciągać zobowiązania finansowe w tym zawierać umowy sprzedaży.

Ponadto zgodnie z art. 46 w zw. z art. 18 ustawy o samorządzie gminnym, który wskazuje katalog spraw majątkowych należących do wyłącznej właściwości Gminy, będących jednocześnie sprawami przekraczającymi **zakres zwykłego zarządu**, oświadczenie woli w imieniu Gminy w zakresie zarządu mieniem składa jednoosobowo Wójt albo działający na podstawie jego upoważnienia Zastępca Wójta samodzielnie albo wraz z inną upoważnioną przez Wójta osobą. Jeżeli czynność prawna może spowodować powstanie zobowiązań pieniężnych, do jej skuteczności potrzebna jest kontrasygnata Skarbnika Gminy lub osoby przez niego upoważnionej. A także na podstawie ustawy z dnia 5 września 2016 r. dot. centralizacji rozliczeń VAT, zgodnie z którą od 01.01.2017 r. jednostka samorządu terytorialnego wstępuje w prawa i obowiązki swoich jednostek organizacyjnych, które dotychczas były samodzielnymi podatnikami podatku VAT.

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się o dostosowanie preambuły załącznika nr 6 do przykładowej treści zamieszczonej poniżej i dostosowanie jej do wszystkich wymienionych w SIWZ jednostek:

Umowa zawarta pomiędzy:

Miastem Leżajsk z siedzibą w Leżajsku przy ul. Rynek 1 NIP8161673010, REGON 690581703 – Przedszkolem Miejskim nr 3 w Leżajsku z siedzibą w Leżajsku przy ul. 11 Listopada 8, reprezentowanym przez – Dyrektora Przedszkola działającego na podstawie pełnomocnictwa Burmistrza Miasta z dnia

Wykonawca zwraca się również z prośbą o usunięcie w całości załącznika nr 5 do SIWZ Umowa generalna dostawy energii elektrycznej nr RM. 272....2017

Ponadto Wykonawca uprzejmie prosi o dostosowanie treści SIWZ i Ogłoszenia oraz pozostałych dokumentów do proponowanej zmiany.

Odp.: Zamawiający odrzuca wnioski Wykonawcy. Zgodnie z wydanym komunikatem przez Urząd Zamówień Publicznych jednostki budżetowe nie utraciły statusu zamawiających w związku z wejściem w życie Ustawy z dnia 5 września 2016 r. – o szczególnych zasadach rozliczeń podatku od towarów i usług oraz dokonywania zwrotu środków publicznych przeznaczonych na realizację projektów finansowanych

z udziałem środków pochodzących z budżetu Unii Europejskiej lub od państw członkowskich Europejskiego Porozumienia o Wolnym Handlu przez jednostki samorządu terytorialnego (Dz.U. z 2016 r. poz. 1454), dalej zwana: „ustawą o szczególnych zasadach rozliczeń podatku od towarów i usług”.

LINK:

<https://www.uzp.gov.pl/baza-wiedzy/interpretacja-przepisow/inne/komunikat-w-sprawie-stosowania-przepisow-ustawy-prawo-zamowien-publicznych-w-zwiazku-z-wejsciem-w-zycie-przepisow-centralizujacych-rozliczenia-podatku-vat-jednostek-samorządu-terytorialnego>

Wobec powyższego jednostki budżetowe jako zamawiający podpisują umowy o zamówienia publiczne (w tym również na odbiór energii elektrycznej) w zakresie realizowanych przez siebie zadań i potrzeb. Ponadto kierownicy tych jednostek posiadają upoważnienia do zaciągania zobowiązań ponad rok budżetowy (zgodnie z § 5 pkt 2 Uchwały nr XXVII/168/16 Rady Miejskiej w Leżajsku z dnia 19 grudnia 2016 r. w sprawie uchwalenia Wieloletniej Prognozy Finansowej gminy Miasto Leżajsk na lata 2017-2020 i Zarządzeniem Burmistrza Nr 11/2017 z dnia 19.01.2017 r.).

Ustawa o szczególnych zasadach rozliczeń podatku od towarów i usług dotyczy między innymi wspólnego rozliczenia podatku VAT przez gminę oraz jednostki budżetowe i w tym celu we wzorze umowy sprzedaży w § 9 ust. 4 w zależności od rodzaju jednostki zawarto zapisy: Nabywca (w przypadku jednostek budżetowych i Urzędu Miejskiego w Leżajsku będzie to **Miasto Leżajsk ze swoimi danymi adresowymi oraz NIP**, w przypadku Miejskiego Centrum Kultury w Leżajsku - **jego dane**) oraz Odbiorca (nazwa i adres jednostki, z którą zawarta jest umowa).

W naszym przypadku wspólne zamówienie dotyczy jedynie przeprowadzenia postępowania - z wyłączeniem zawarcia umów - zgodnie z udzielnymi pełnomocnictwami przez dyrektorów tych jednostek (którzy je reprezentują jednoosobowo na podstawie nadanych statutów przez Radę Miejską w Leżajsku).

Sugestia, że do zawarcia umowy wymagana jest kontrasygnata Skarbnika i podpis Burmistrza - dotyczy wyłącznie umowy zawieranej przez Miasto Leżajsk w zakresie zadań Urzędu Miejskiego w Leżajsku, który jako jedyna jednostka organizacyjna bez osobowości prawnej nie jest jednostką budżetową. Propozycja Wykonawcy miałaby zastosowanie w przypadku porozumienia między zamawiającymi przeprowadzającymi wspólne postępowanie także do innego sposobu zawarcia umowy o zamówienie, np. przez jednego z zamawiających, a takiej zgody brak.

Zamawiający pozostawia załącznik nr 5 do SIWZ -wzór umowy generalnej do celów publikacji w zakresie całego udzielonego zamówienia, do celów sprawozdawczych. Jej zawarcie ponadto pozwoli na monitorowanie realizacji całego zamówienia.

Pytanie 2 (SIWZ, Rozdział III Opis przedmiotu zamówienia pkt 2.1)

Wykonawca informuje, że zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Gospodarki z dnia 4 maja 2007 r. w sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego, odpowiedzialność za dotrzymanie parametrów jakościowych dostarczanej energii elektrycznej ponosi Operator System Dystrybucyjny będący właścicielem sieci dystrybucyjnej. Z uwagi na fakt, że Wykonawca nie może ponosić odpowiedzialności za działania OSD zwracamy się z prośbą o wykreślenie w/w zapisów. Wykonawca zobowiązuje się zapewnić Zamawiającemu standardy jakościowe obsługi odbiorców zgodne z obowiązującymi przepisami Prawa energetycznego co zostało opisane w pkt 2.2.

Odp.: Zamawiający odrzuca prośbę. Zamawiający nie określa odpowiedzialności w powołanym zapisie, a ponadto wskazuje na jej brak o czym mowa w § 4 ust. 4 we wzorach obydwu umów. Wskazuje jedynie w ust. 2.1 Opisu przedmiotu zamówienia na standardy jakościowe zamawianej energii zgodnie z informacją w cz. XXII SIWZ (na podstawie art. 91 ust. 2a ustawy Pzp) w celu uzasadnienia zastosowania jedynego kryterium cenowego w zamówieniu.

Pytanie 3 (SIWZ Rozdział XX pkt 1 oraz projekt umowy generalnej i umowy sprzedaży zał. Nr 5 i 6 do SIWZ § 5 ust. 3 w zw. z § 10 ust. 4 pkt 1-4 Umowa Generalna oraz § 11 ust. 4 pkt 1-4 Umowa Sprzedaży)

Z uwagi na nadrzędny charakter przepisów podatkowych i przepisów prawa, Wykonawca zwraca się z prośbą o wprowadzenie dodatkowego zapisu umożliwiającego automatyczną zmianę cen, wynikającą ze zmiany przepisów dotyczących podatku Vat i podatku akcyzowego od dnia ich wejścia w życie.

Odp.: Odpowiedzi udzielono w wyjaśnieniach z dnia 2017-08-10 dla zapytania 6 w drugiej serii pytań.

Pytanie 4 (Projekt umowy generalnej i umowy sprzedaży zał. Nr 5 i 6 do SIWZ § 6 ust. 2)

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o dopisanie w/w zapisie zdania: „Zamawiający/Odbiorca zapłaci należność wynikającą z faktycznego zużycia energii elektrycznej.

Odp.: Zamawiający odmawia dopisania w/w zdania ponieważ zarówno z projektu umowy generalnej (zał. Nr 5 do SIWZ) § 6 ust. 2 i § 8 ust. 2 jak i umowy sprzedaży (zał. Nr 6 do SIWZ) § 7 ust. 2 i § 9 ust. 2 wyraźnie wynika że Zamawiający/Odbiorca zapłaci należność wynikającą z faktycznego zużycia energii elektrycznej.

Pytanie 5 (Projekt umowy generalnej i umowy sprzedaży zał. Nr 5 i 6 do SIWZ § 8 ust. 6 UG oraz § 9 ust.6)

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 zapisu na następujący: „Za dzień zapłaty uznaje się datę uznania rachunku bankowego Wykonawcy”.

Odp.: Jak odpowiedź w wyjaśnieniach z dnia 2017-08-10 dla Zapytania 4 – w drugiej serii pytań.

Pytanie 6 (Projekt umowy sprzedaży zał. Nr 6 do SIWZ § 9 ust. 4)

Wykonawca informuje, że zgodnie z możliwościami działania systemu bilingowego, na fakturach wskazane będą dane Nabywcy (nazwa, adres, Nr NIP), natomiast dane Odbiorcy (nazwa i adres) zostaną wpisane pod pozycją "Adres korespondencyjny". Prosimy o potwierdzenie, że takie rozwiązanie dotyczące wystawianych faktur VAT jest akceptowane przez Zamawiającego.

Odp.: Zamawiający akceptuje wniosek - uznając proponowany zapis jako równoważny.

Pytanie 7 (Projekt umowy generalnej i umowy sprzedaży zał. Nr 5 i 6 do SIWZ § 8 ust. 10 UG oraz § 9 ust.11 US)

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o wykreślenie fragmentu zdania od słów: „chyba, że jest to faktura wystawiona za ostatni okres rozliczeniowy obowiązywania Umowy”.

Odp.: Zamawiający akceptuje prośbę i wykreśla wnioskowany fragment zadania z obydwóch wzorów umów.

Pytanie 8 (Projekt umowy generalnej i umowy sprzedaży zał. Nr 5 i 6 do SIWZ § 8 ust. 10 UG oraz § 9 ust. 11 US)

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 „(...)po uprzednim powiadomieniu na piśmie Odbiorcy o zamiarze wypowiedzenia umowy i wyznaczeniu dodatkowego, dwutygodniowego terminu do zapłaty zaległych i bieżących należności”.

Odp.: Zamawiający odrzuca wniosek Wykonawcy (Uwaga: treści dotyczące wstrzymania dostaw energii znajdują się w odpowiednio w § 9 umowy generalnej i w § 10 umowy sprzedaży). Ustawa prawo energetyczne poza gospodarstwami domowymi (w celu ich ochrony) - nie wymaga uprzedniego powiadomienia pozostałych Odbiorców i wyznaczania dodatkowego terminu. Jest to dodatkowe wymaganie Zamawiającego w zakresie umowy zgodnie z Kodeksem cywilnym między innymi ze względu na częstą praktykę Wykonawców dostarczania faktur listami zwykłymi bez potwierdzenia odbioru, którą Zamawiający akceptuje.

Pytanie 9 (Projekt umowy sprzedaży zał. Nr 6 do SIWZ § 13 ust. 2 pkt 1)

Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o usunięcie w/w zapisu dotyczącego kary umownej.

Odp.: Odpowiedzi udzielono w wyjaśnieniach z dnia 2017-08-10 dla pytania 8 w drugiej serii pytań.

Pytanie 10 (Projekt umowy sprzedaży zał. Nr 6 do SIWZ § 12 ust.6)

Zamawiający określił, że przysługuje mu jednostronne prawo wypowiedzenia umowy. Oznacza to, że Zamawiający może wypowiedzieć umowę zasadniczo w każdym czasie. Informujemy, że z uwagi na art. 142 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, który stanowi, iż umowę zawiera się na czas oznaczony, należy stwierdzić, że umowy takie zostały przez ustawodawcę skonstruowane jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa, jeśli tylko przedmiot zamówienia będzie przez Wykonawcę wykonywany w sposób prawidłowy. Także

Wykonawcy mogą racjonalnie skalkulować wartość zamówienia jedynie wówczas, gdy mogą przewidzieć przez jaki odcinek czasu strony umowy pozostaną nią związane. Z uwagi na powyższe zwracamy się z prośbą o usunięcie przedmiotowych zapisów. Jednocześnie wskazujemy na uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy określone w art. 145 Ustawy – Prawo Zamówień Publicznych.

Odp.: Zamawiający odrzuca prośbę. Przypadki wypowiedzenia umowy przez Odbiorcę dotyczą wyłącznie sytuacji nadzwyczajnych - określonych we wzorach umów z dnia 2017-08-10 (zmienionych w wyniku zadanego pytania 10 w trzeciej serii pytań w wyjaśnieniach z dnia 2017-08-10).

Druga seria pytań

Pytanie 1: Wnioskujemy o dodanie do par. 4 ust. 4 Umowy szczegółowej oraz par. 4 ust. 4 Umowy generalnej następującego zapisu: „Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności także w przypadku gdy niedostarczenie energii wynika z działań osób trzecich oraz samego Zamawiającego”.

Odp.: Zamawiający akceptuje wniosek i dodaje w § 4 ust. 4 do wzorów ww. umów proponowany zapis.

Pytanie 2: Wnioskujemy o dodanie do par. 4 ust. 5 Umowy szczegółowej oraz par. 4 ust. 5 Umowy generalnej następującego zapisu: „Bonifikata zostanie przyznana wyłącznie na pisemny uzasadniony wniosek Zamawiającego i po pozytywnym rozpatrzeniu wniosku przez Wykonawcę”.

Odp.: Zamawiający akceptuje wniosek i dodaje w § 4 ust. 5 do wzorów ww. umów proponowany zapis.

Pytanie 3: Koniecznym zapisem stosowanym przez przedsiębiorstwa obrotu w umowach sprzedaży energii elektrycznej jest zapis, iż złożenie reklamacji, nie zwalnia Klienta z obowiązku zapłaty faktury za energię elektryczną, bez względu na okres za jaki została wystawiona faktura. W związku z powyższym, wnioskujemy o wykreślenie z par. 9 ust. 11 Umowy szczegółowej oraz par. 8 ust. 9 Umowy generalnej, zapisu: „(...) chyba że jest to faktura wystawiona za ostatni okres rozliczeniowy obowiązywania Umowy”.

Odp.: Odpowiedzi udzielono w wyjaśnieniach z dnia 2017-08-10 dla pytania 7 w pierwszej serii pytań.

Pytanie 4: Wnioskujemy o wykreślenie z par.10 ust. 1 Umowy szczegółowej oraz par. 9 ust. 1 Umowy generalnej, zapisu: „(...) po uprzednim powiadomieniu na piśmie o zamiarze wypowiedzenia umowy i wyznaczenia dodatkowego, dwutygodniowego terminu do zapłaty zaległych i bieżących należności.” Wyjaśniamy, że Ustawa prawo energetyczne, nie wymaga uprzedniego powiadomienia i wyznaczenia dodatkowego terminu.

Odp.: Odpowiedź udzielona w wyjaśnieniach z dnia 2017-08-10 dla pytania 8 w pierwszej serii pytań.

Pytanie 5: Wnioskujemy o wykreślenie w par. 13 ust. 3 Umowy szczegółowej.

Automatyczne potrącenie kary powoduje że, Wykonawca nie ma możliwości podjęcia jakichkolwiek działań zmierzających do jej nie naliczenia. W związku z powyższym rekomendujemy rozwiązanie w naliczeniu kary płatnej w terminie 14 dni od dnia otrzymania noty obciążeniowej.

Odp.: Zamawiający akceptuje wniosek - rekomendację Wykonawcy (dotyczący noty obciążeniowej - lecz z terminem płatności do 7 dni) przez dodatnie wnioskowanego zapisu jako ust. 5 w § 13, natomiast odmawia wykreślenia ustępu 3 dokonując jego zmiany. Ww. ustępy 3 i 5 przyjmują treść jak niżej:

„ Ust. 3. Należności z tytułu kar umownych potrącone mogą być przez Odbiorcę z bieżących faktur wystawionych przez Dostawcę po upływie terminu o którym mowa w ust. 5 tego paragrafu.”

„Ust. 5. Naliczenie przez stronę umowy kary umownej będzie zrealizowane w formie noty obciążeniowej dostarczonej drugiej stronie - z terminem zapłaty do 7 dni od daty jej otrzymania.”.

Dotychczasowy ust. 5 przyjmie nr 6.

Pytanie 6: Wnioskujemy o wykreślenie w par.14 ust. 3 Umowy szczegółowej par. 13 ust. 3 Umowy generalnej, zapisu: „W przypadku zmiany przepisów bezwzględnie obowiązujących ulegają automatycznie zmianie postanowienia niniejszej Umowy. (...)”

Odp.: **Zamawiający odrzuca wniosek.** Ww. zapis w automatyczny sposób dostosowujący treść ww. umów do zmiany okoliczności związanych z ich wykonywaniem wprowadzony jest na gruncie prawa zamówień publicznych i dotyczy kategorii wykonywania umów, a nie ich zmian. Wzór umowy stanowi załącznik do SIWZ przez co warunki realizacji umowy znane są wszystkim Wykonawcom od początku postępowania. Wzór umowy przewiduje wprost, że określone parametry lub obowiązki związane z wykonywaniem umowy mogą ulegać zmianie - więc jest to sytuacja umożliwiająca złożenie porównywalnych ofert, gdyż każdy Wykonawca może uwzględnić taki charakter umowy i związane z nim ryzyka w proponowanej przez siebie cenie ofertowej.

Pytanie 7: Wnioskujemy o wyjaśnienie, jakiego typu rażące naruszenia warunków Umowy obwarowane są karą, o której mowa w par. 13 ust. 1 Umowy szczegółowej.

Odp.: Odpowiedzi udzielono w wyjaśnieniach z dnia 2017-08-10 dla pytania 7 w drugiej serii pytań.

2. W związku z niewielkimi zmianami dotyczącymi SIWZ - w zakresie jego załączników - tj. nr 5 (wzór umowy generalnej) i nr 6 (wzór umowy sprzedaży) Zamawiający nie przedłuża terminu składania ofert. Zmienione Załączniki nr 5 i nr 6 do SIWZ (z datą 2017-08-14) załączono z zaznaczeniem zmian w kolorze czerwonym oraz pogrubieniem i kursywą.

B U R M I S T R Z

mgr inż. Ireneusz Stefański