

Gmina Sędziszów
ul. Dworcowa 20
28-340 Sędziszów

RDG-GK.ZP.271.1.2016

Informacja dla Wykonawców

ODPOWIEDZI NR 2 NA ZAPYTANIA WYKONAWCÓW

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia na „Zakup energii elektrycznej na potrzeby obiektów Gminy Sędziszów i jej jednostek organizacyjnych oraz Miejsko Gminnego Ośrodka Zdrowia w Sędziszowie”.

W odpowiedzi na zapytania oferenta, które wpłynęły drogą elektroniczną w dniu 16.03.2016 r. Zamawiający – Gmina Sędziszów, w trybie art. 38 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: DZ. U. z 2015 r. poz. 2164) wyjaśnia, iż:

Pytanie 1:

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaze niezbędne dane do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy? Wykonawca będzie potrzebował następujących danych:

- nazwa i adres firmy;
- opis punktu poboru;
- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
- grupa taryfowa (obecna i nowa);
- moc umowna;
- planowane roczne zużycie energii;
- numer licznika;
- Operator Systemu Dystrybucyjnego;
- nazwa dotychczasowego Sprzedawcy;
- informacje dotyczące wypowiedzenia umowy;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- numer ewidencyjny
- numer PPE.

Odpowiedź 1:

Zamawiający informuje, że przekaze Wykonawcy niezwłocznie po podpisaniu umów w wersji elektronicznej Excel wszelkie dane, które jest w stanie pozyskać z faktur i umów:

- nazwa i adres firmy;
- opis punktu poboru;
- adres punktu poboru (miejscowość, ulica, numer lokalu, kod, gmina);
- grupa taryfowa (obecna i nowa);
- moc umowna;
- planowane roczne zużycie energii;
- numer licznika;
- Operator Systemu Dystrybucyjnego;
- nazwa dotychczasowego Sprzedawcy;
- numer aktualnie obowiązującej umowy;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- numer ewidencyjny
- numer PPE

Pytanie 2:

Czy Zamawiający przekaze wybranemu Wykonawcy niezbędne dokumenty (KRS, NIP, Regon, pełnomocnictwo) do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy?

Odpowiedź 2:

Zamawiający informuje, że przekaże Wykonawcy niezwłocznie po podpisaniu umów w wersji elektronicznej Excel następujące dokumenty:

- Pełnomocnictwo,
- dokument nadania numeru NIP,
- dokument nadania numeru REGON,
- KRS lub inny dokument na podstawie którego działa dana jednostka

dokument potwierdzający umocowania danej osoby do podpisania umowy sprzedaży energii elektrycznej oraz pełnomocnictwa.

Pytanie 3:

Czy jest możliwe podpisanie umów drogą korespondencyjną?

Odpowiedź 3:

Zamawiający informuje, że dopuszcza podpisanie umów drogą korespondencyjną.

Pytanie 4:

Czy obowiązujące umowy dystrybucyjne zawarte są na czas nieokreślony?

Odpowiedź 4:

Zamawiający informuje, że w przypadku wszystkich punktów poboru Zamawiający ma zawarte Umowy o świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej na czas nieokreślony.

Zamawiający informuje jednocześnie, że na swojej stronie zamieszcza Załączniki nr 4a i 4 b ze zmienionymi zapisami w § 1 ust. 5, § 7 ust. 1 i § 13 ust. 2.

Pytanie 5:

Prosimy o udostępnienie załączników do SIWZ w wersji edytowalnej (w szczególności załącznik nr 1).

Odpowiedź 5:

Zamawiający informuje, że zamieści na swojej stronie następujące Załączniki do SIWZ w wersji edytowalnej: Załącznik nr 1, 2, 3, 4.1, 4.2, 5, 6, 7, 8,9.

Pytanie 6:

Czy Zamawiający dysponuje tytułem prawnym (akt notarialny, umowa najmu, umowa dzierżawy, itp.), który upoważnia go do swobodnego dysponowania obiektami opisanymi w przedmiocie zamówienia. Brak takiego tytułu może skutecznie uniemożliwić dalsze czynności związane ze zgłoszeniem umowy sprzedaży energii elektrycznej do lokalnego Operatora Systemu dystrybucyjnego zgodnie z jego procedurami. W związku z czy prosimy o przekazanie informacji o sposobie i formie dysponowania obiektami.

Odpowiedź 6:

Zamawiający wskazuje, że kwestia własności w tym zakresie nie ma większego znaczenia. Zgodnie z art. 4j ustawy z 9 kwietnia 1997 r. – Prawo energetyczne (t. j.: Dz. U. z 2012 r., Nr 1059 ze zm.), odbiorcy paliw gazowych lub energii mają prawo zakupu tych paliw lub energii od wybranego przez siebie sprzedawcy. Zapewnienie oświetlenia ulicznego należy do zadań własnych Gminy zgodnie z art. 18 ustawy Prawo energetyczne. Finansowanie oświetlenia, to finansowanie kosztów energii elektrycznej pobranej przez punkty świetlne oraz koszty ich budowy i utrzymania (art. 3 pkt 22). Kwestia własności poszczególnych „słupów” oświetlenia ulicznego, jest drugorzędna. Ponadto należy wskazać, iż ew. wątpliwości rozwiewa dyspozycja przepisu art. 48 kodeksu cywilnego. Zamawiający również zwraca uwagę na dyspozycję przepisu art. 191 kodeksu cywilnego, zgodnie z którym własność nieruchomości rozciąga się na rzecz ruchomą, która została połączona z nieruchomością w taki sposób, że stała się jej częścią składową. Z kolei zgodnie z art. 47 § 1 kc w zw. z art. 48 kc część składowa, do której należą w szczególności urządzenia trwale z gruntem związane, nie może być odrębnym przedmiotem własności i innych praw rzeczowych. W konsekwencji powyższego, nie jest możliwe oderwanie prawa własności urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego, linii elektroenergetycznej, linii oświetleniowej czy jakichkolwiek innych urządzeń składających się na ww. linie od prawa własności do gruntu, na którym ww. urządzenia są posadowione. Niezależnie od problematyki prawa własności ponownie podkreślamy, iż zgodnie z art. 18 ust. 1 ust. 3 prawa energetycznego do zadań własnych gminy należy finansowanie oświetlenia ulic, placów

i dróg publicznych znajdujących się na terenie gminy. W związku z powyższym Gmina Sędziszów ponosi i będzie ponosić wskazane koszty, niezależnie od tego, komu będzie przysługiwało prawo własności względem urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego, linii elektroenergetycznej, linii oświetleniowej czy jakichkolwiek innych urządzeń składających się na ww. linie. Ponadto, zgodnie z art. 4j prawa energetycznego każdy odbiorca energii elektrycznej jest uprawniony do wyboru dowolnego sprzedawcy tej energii. W konsekwencji Gmina Sędziszów jest uprawniona do ogłoszenia przetargu na zakup energii elektrycznej. Dodatkowo, przepis art. 4j prawa energetycznego nie uzależnia bowiem prawa do wyboru sprzedawcy energii od posiadania tytułu własności do urządzeń. Warto dodać, iż na mocy przepisu art. 140 kc, nawet zakładając, iż Gmina Sędziszów nie byłaby właścicielem urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego, Gmina Sędziszów powinna co najwyżej uzyskać zgodę właściciela na zlecenie prac i usług związanych z oświetleniem oraz powinna zawrzeć odpowiednią, cywilnoprawną umowę w zakresie użytkowania przez Gminę Sędziszów ww. urządzeń. W żadnym jednak wypadku właściciel urządzeń elektroenergetycznych oświetlenia ulicznego nie uzyskałby prawa do ograniczenia Gminy Sędziszów w wyborze sprzedawcy energii elektrycznej.

Pytanie 7:

W odniesieniu do § 4 ust. 3 wzoru umowy – rekomendujemy doprecyzować i wskazać, że udzielenie bonifikaty następuje na pisemny wniosek, po rozpatrzeniu i uznaniu zasadności wniosku (patrz § 42 pkt 8) rozporządzenia Ministra Gospodarki sprawie szczegółowych warunków funkcjonowania systemu elektroenergetycznego z dnia 4 maja 2007 r.)

Odpowiedź 7:

Zamawiający informuje, że zapis § 4 ust. 3 wzoru umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 8:

W odniesieniu do § 5 ust. 2 – prosimy o wyjaśnienie jakie przyczyny formalno-prawne chodzi.

Odpowiedź 8:

Zamawiający informuje, że używając sformułowanie „z przyczyn formalno – prawnych” ma na myśli m.in. sytuację, gdy OSD nie wyrazi zgody na zmianę sprzedawcy w założonym terminie, wskazując jako przyczynę niezachowanie chociażby terminów przewidzianych na procedurę zmiany sprzedawcy lub błędne dane w zgłoszeniu zmiany sprzedawcy. Jeżeli Zamawiający w odpowiednim czasie nie dostarczy Wykonawcy wymaganych dokumentów, które są niezbędne do zgłoszenia zmiany sprzedawcy, termin wejścia zamówienia może ulec zmianie i również będzie to przyczyna formalno – prawna.

Pytanie 9:

W odniesieniu do § 6 ust. 2 w związku z ust. 9 – rekomendujemy wskazać, co w sytuacji gdy OSD nie przekaze danych pomiarowo-rozliczeniowych?

Odpowiedź 9:

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. 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:

W odniesieniu do § 6 ust. 8 – rekomendujemy dodać: „z zastrzeżeniem § 5 ust. 3 i 4”.

Odpowiedź 10:

Zamawiający informuje, że § 6 ust. 8 Projektu umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 11:

W odniesieniu do § 6 ust. 10 – prosimy o wyjaśnienie powodu konieczności doręczania faktur na co najmniej 21 dni przed określonym terminem płatności. Zamawiający powinien mieć świadomość, że zakup energii elektrycznej wiąże się z obowiązkiem zapłaty oraz zabezpieczać się (finansowo) aby spełnić świadczenie. Poza

tym, zwracamy uwagę na ustawę z dnia 8 marca 2013 r, o terminach zapłaty w transakcjach handlowych, a w szczególności na art. 8a w/w ustawy. Biorąc pod uwagę powyższe, rekomendujemy usunąć przedmiotowe postanowienia.

Odpowiedź 11:

Zamawiający informuje, że wskazany termin 21 dni jest wystarczający na to, aby Zamawiający uregulował należność.

Pytanie 12:

W odniesieniu do § 7 ust.1 – rekomendujemy procedurę wynikającą z art. 6b ustawy Prawo energetyczne ((...)) wstrzymuje, jeżeli odbiorca zwleka z zapłatą za świadczone usługi lub za pobrane paliwo gazowe lub energię, co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności).

Odpowiedź 12:

Zamawiający informuje, że § 7 ust.1 Projektu umowy otrzymuje brzmienie:

Wykonawcy przysługuje prawo złożenia do OSD wniosku o wstrzymanie dostarczania energii w przypadku gdy Zamawiający zwleka z zapłatą za pobraną energię elektryczną, co najmniej 30 dni po upływie terminu płatności.

Zamawiający informuje jednocześnie, że na swojej stronie zamieszcza Załączniki nr 4a i 4 b ze zmienionymi zapisami w § 1 ust. 5, § 7 ust. 1 i § 13 ust. 2.

Pytanie 13:

W odniesieniu do § 10 ust. 2 w związku z ust. 3 lit. b) – prosimy o wyjaśnienie, co będzie stanowiło zdaniem Zamawiającego: rażące i uporczywe naruszanie umowy? Czy sankcją będzie odstąpienie czy też rozwiązanie w trybie natychmiastowym? Zwracamy uwagę na istotę odstąpienia od umowy. Jest możliwe stworzenie w umowie klauzuli kasatoryjnej, uznawanej za dopuszczalną na zasadzie swobody umów (art. 353 z indeksem 1 kodeksu cywilnego). Powstaje jednak pytanie o zakres swobody. Biorąc jednak pod uwagę obowiązującą w prawie polskim zasadę pacta sunt servanda (art. 353 kodeksu cywilnego) odstąpienie jest zawsze wyjątkiem. Stąd rekomendujemy określić przyczyny odstąpienia od umowy konkretnie, tak aby zapewnić stronom pewność obrotu i rekomendujemy ustalić ewentualnie jedną sankcję a nie dwie, jak zaproponował Zamawiający.

Odpowiedź 13:

Zamawiający informuje, że rażąco i uporczywie Wykonawca będzie naruszał warunki Umowy, gdy:

- nie zgłosi zmiany sprzedawcy w wymaganym terminie pomimo otrzymania od Zamawiającego wszelkich niezbędnych danych i dokumentów
- nie będzie wystawiał faktur za sprzedaż energii pomimo otrzymywania danych pomiarowo – rozliczeniowych od OSD
- nie będzie wystawiał faktur za sprzedaż energii elektrycznej i nie udowodni, że powodem tego jest brak otrzymania danych od OSD
- nie będzie wystawiał faktur za sprzedaż energii elektrycznej zgodnie z zapisami Umowy i nie będzie korygował błędnie wystawionych faktur pomimo informacji od Zamawiającego, że zostały wystawione niepoprawnie
- nie będzie odpowiadał na kontakt ze strony Zamawiającego (korespondencyjna prowadzona za pomocą poczty tradycyjnej i elektronicznej, telefon, fax) w sprawach dotyczących udzielania wyjaśnień dotyczących realizacji Umowy, aneksów do Umów, cesji praw

Gdy powyższe sytuacje będą miały miejsce Zamawiający poinformuje Wykonawcę o zamiarze rozwiązania Umowy wyznaczając termin przewidziany na usunięcie naruszeń, a jeśli nie zostaną usunięte wypowie Umowę w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach.

Pytanie 14:

W odniesieniu do § 11 ust. 3 – rekomendujemy zachować równowagę stron stosunku zobowiązaniowego i przewidzieć również po stronie Wykonawcy taką możliwość.

Odpowiedź 14:

Zamawiający informuje, że Wykonawca otrzyma załączniki do umów, w których zawarte są dane niezbędne do skutecznego zgłoszenia zmiany sprzedawcy. Wykonawca zobligowany jest do zgłoszenia zmiany sprzedawcy u OSD, a otrzymując od OSD ewentualne informację na temat chociażby negatywnych weryfikacji punktów poboru podczas zgłaszania, winien niezwłocznie skontaktować się z Zamawiającym w celu wyjaśnienia nieprawidłowości. Zapis § 11 ust. 3 Projektu Umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 15:

W odniesieniu do § 13 ust. 17 – rekomendujemy doprecyzować i wskazać: chyba, że inaczej w Umowie postanowiono.

Odpowiedź 15:

Zamawiający informuje, że § 13 ust. 17 Projektu umowy pozostaje bez zmian.

Powyższe odpowiedzi na pytania stają się częścią SIWZ wraz z załącznikami wiążącą dla Wykonawcy. Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić powyższe odpowiedzi podczas sporządzania ofert w tym wypełnienia załączników i druków.

Zgodnie z art. 27 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U z 2015, poz. 2164) Zamawiający przekazując oświadczenia, wnioski, zawiadomienia oraz informacje faksem lub drogą elektroniczną, żąda potwierdzenia otrzymania tych dokumentów. Wobec powyższego, Zamawiający oczekuje odwrotnego potwierdzenia przyjęcia niniejszego pisma na numer faksu: (41) 3811131 lub e-mail: um@sedziszow.pl