

znak: WAG-II-1-2910-416/.....⁹⁷⁰¹/MP/2011

Katowice, dnia 7 października 2011 r.

.....
WYKONAWCY
.....

dotyczy: zamówienie nr 30/pn/2011 – dostawa energii elektrycznej do obiektów ŚOW NFZ

Na podstawie art. 38 ust. 2 w zw. z art. 38 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.), przekazuję Państwu treść wniosków o wyjaśnienie treści SIWZ, jakie wpłynęły do Zamawiającego w związku z przetargiem nieograniczonym na dostawę energii elektrycznej oraz udzielam wyjaśnień.

Pytanie nr 1:

Odwwołanie w pierwszym akapicie par. 1 umowy do odpowiednich Dzienników Ustaw Prawo zamówień Publicznych jest nieaktualne i powinno zostać zmienione na „Sprzedaż energii elektrycznej odbywa się na warunkach określonych przepisami ustawy z dnia 10. kwietnia 1997 r. - Prawo energetyczne (tekst jednolity: Dz.U. z 2006 r., Nr 89, poz. 625, z późn. zm., zwanej dalej „Prawo energetyczne”), zgodnie z obowiązującymi rozporządzeniami do ww. ustawy oraz przepisami ustawy z dnia 23. kwietnia 1964 r. - Kodeks Cywilny (Dz.U. Nr 16, poz. 93, z późn. zm., zwanej dalej „Kodeks Cywilny”), zasadami określonymi w koncesjach, postanowieniami niniejszej Umowy, oraz zgodnie z oświadczeniem Zamawiającego w oparciu o ustawę z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2010 Nr 113 poz. 759 z późn. zm.)”

Odpowiedź:

§ 1 ust. 1 istotnych postanowień umowy otrzymuje brzmienie:

„1. Przedmiotem umowy jest sprzedaż energii elektrycznej. Sprzedaż energii elektrycznej odbywa się na warunkach określonych przepisami ustawy z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (tj. Dz. U. z 2006r., Nr 89, poz. 625, z późn. Zm. Zwanej dalej Prawo energetyczne), zgodnie z obowiązującymi rozporządzeniami do ww. ustawy oraz przepisami ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny, zasadami określonymi w koncesjach, postanowieniach niniejszej umowy oraz w oparciu o ustawę z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2010 r., Nr 113, poz. 759 z późn. zm.)”

Zamawiający nie widzi potrzeby powoływania się na koncesję, która jest aktem administracyjnym

wiążącym tylko wykonawcę. Ponadto należy zauważyć, iż z ustawy Prawo zamówień publicznych nie wynika obowiązek składania przez zamawiającego na ręce wykonawcy jakiegokolwiek oświadczenia związanego z przedmiotem umowy.

Pytanie nr 2:

Za niedotrzymanie jakościowych standardów obsługi Zamawiającemu przysługuje zgodnie z par. 3 ust. 32 Rozporządzenia Ministra Gospodarki w sprawie szczegółowych zasad kształtowania i opłaty w obrocie energią elektryczną bonifikata. Wobec powyższego wnoszę o wykreślenie z powyższego zapisu określenia "upust" z par. 3 ust.4.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę. Słowo „upust” wykreśla się z § 3 ust. 4.

Pytanie nr 3:

W par. 6 umowy dot. Kar umownych. Strony nie są równoprawnie traktowane. Prosimy o wprowadzenie identycznych kar umownych w odniesieniu do Zamawiającego lub wykreślenia powyższego par.

Odpowiedź:

Twierdzenie wykonawcy nie jest uprawnione i wynika z niezrozumienia cywilnoprawnej instytucji kar umownych. Przede wszystkim pragnę zwrócić uwagę na fakt, iż umowę należy analizować jako całość a nie biorąc pod uwagę tylko jedną z jej jednostek redakcyjnych. Możliwość obciążenia wykonawcy karami umownymi za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy wynika z art. 483 k.c., który mówi, iż można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna). Jak widać obciążenie karą umowną może nastąpić wyłącznie z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego. W przypadku zawieranej przez zamawiającego umowy natomiast wykonanie zobowiązania niepieniężnego pozostaje po stronie wykonawcy. Po stronie zamawiającego z kolei powstaje zobowiązanie pieniężne, z którego niewywiązanie się rodzi skutki w postaci możliwości naliczenia odsetek, co zostało uregulowane w § 4 ust. 9 istotnych postanowień umowy. Jak widać nieprawdą jest, iż strony są traktowane nierówno – zarówno po stronie wykonawcy jak i po stronie zamawiającego przewidziano konsekwencje niedotrzymania podjętych zobowiązań. Zob. też odpowiedź na pytanie nr 8 (wyjaśnienia do SIWZ – strona www zamawiającego).

Udzielone odpowiedzi należy uwzględnić przygotowując ofertę.

Biorąc pod uwagę treść udzielonych wyjaśnień należy stwierdzić, iż nie prowadzą one do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, nie jest wymagane również zgodnie z art. 12a ust. 1 i ust. 2 ustawy, przedłużenie terminu składania ofert.