

znak: WOA-II-2-2910-508/.....²⁰²¹.../BR/2013

Katowice, dnia 19 grudnia 2013 r.

WYKONAWCY

dotyczy: zamówienie nr 51/pn/2013 – dostawa energii elektrycznej do obiektów Śląskiego OW NFZ

Na podstawie art. 38 ust. 2 w zw. z ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm.), przekazuję Państwu treść zapytania do SIWZ, jaka wpłynęła do Zamawiającego w związku z przedmiotowym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego oraz udzielam wyjaśnień.

Zapytanie nr 1

Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji odnośnie okresu obowiązywania i trybu rozwiązania dotychczasowych umów sprzedaży energii elektrycznej lub umów kompleksowych dla poszczególnych punktów poboru energii elektrycznej:

- do kiedy obowiązują przedmiotowe umowy,
- okresy wypowiedzenia,
- czy zostały podpisane w ramach akcji promocyjnej.

W drodze wyjaśnienia informujemy, że jest to informacja niezbędna do prawidłowego dokonania wypowiedzenia umów w imieniu Zamawiającego. Ponadto nadmieniamy, iż informacja ta jest istotna w związku z koniecznością oszacowania realnego terminu rozpoczęcia sprzedaży dla tych punktów.

Odpowiedź:

Aktualna umowa na sprzedaż energii elektrycznej, obowiązuje do dnia 30.06.2014 r. i została zawarta w trybie ustawy Prawo zamówień publicznych. W umowie przewidziano, iż Zamawiający ma prawo ją wypowiedzieć zachowując 30 dniowy termin. Jako okoliczność uzasadniająca wypowiedzenie wskazano likwidację lub zmianę lokalizacji Zamawiającego.

Zapytanie nr 2

Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy procedura zmiany sprzedawcy przeprowadzana będzie po raz pierwszy?

Odpowiedź:

Nie. Pierwsza zmiana sprzedawcy energii elektrycznej miała miejsce w 2010 r.

Zapytanie nr 3

Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy Zamawiający posiada obecnie rozdzielone umowy na sprzedaż i dystrybucję energii?

Odpowiedź:

Zamawiający posiada oddzielne umowy, jedną na sprzedaż energii elektrycznej oraz 7 umów na świadczenie usług dystrybucji energii elektrycznej.

Zapytanie nr 4

Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający przekaże niezbędne dane do przeprowadzenia procedury zmiany sprzedawcy w wersji elektronicznej Exel niezwłocznie po podpisaniu umowy? Wyloniony wykonawca będzie potrzebował następujących danych do przeprowadzenia zmiany sprzedawcy dla każdego punktu poboru:

- 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;
- data zawarcia oraz okres wypowiedzenia dotychczasowej umowy;
- numer ewidencyjny PPE
- numer aktualnie obowiązującej umowy

Odpowiedź:

Tak, wszystkie niezbędne informacje potrzebne do zgłoszenia zmiany sprzedawcy zostaną podane wykonawcy.

Zapytanie nr 5

Zwracamy się z prośbą o udostępnienie załączników do SIWZ w wersji edytowalnej wszystkim chętnym do złożenia ofert?

Odpowiedź:

Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ) dotycząca przedmiotowego przetargu nieograniczonego - zgodnie z art. 42 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych - została udostępniona na stronie internetowej www.nfz-katowice.pl od dnia publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w wersji pdf - zeskanowany oryginał SIWZ (z podpisem osoby zatwierdzającej SIWZ, z parafami pracowników Zamawiającego). Ten sposób udostępniania SIWZ funkcjonujący w praktyce Śląskiego OW NFZ stanowi gwarancję otrzymania przez Wykonawców dokumentów w wersji zgodnej z ich oryginalnym brzmieniem (tożsamy merytorycznie). Dokumenty - formularze wystarczy wydrukować i w miejscach do tego wyznaczonych odręcznie wypełnić; ewentualnie przeformatować wersję pdf na inną, umożliwiającą elektroniczne wypełnienie dokumentów. W przypadku woli przepisania formularzy przez Wykonawcę (co nie jest konieczne), ewentualne ryzyko popełnienia merytorycznego błędu spoczywa na Wykonawcy. Udostępnianie dokumentów w formie elektronicznej pozwalającej na nieograniczoną ingerencję w treść tekstu (np. WORD), mogłoby doprowadzić do sytuacji, w których trudno byłoby udowodnić, na kim spoczywa odpowiedzialność za zmianę pierwotnego brzmienia tekstu. Należy stwierdzić, iż w omawianym przypadku ustawowy wymóg udostępnienia SIWZ został spełniony przez Zamawiającego, a format opublikowania SIWZ nie narusza zasady równego traktowania Wykonawców; obiektywnie każdy Wykonawca jest w stanie wydrukować SIWZ ze strony internetowej Zamawiającego, a następnie przygotować i złożyć ofertę.

Odpowiedź:

Jak podniósł Sąd Najwyższy w uchwale z dnia 04.01.1995 r. (III CZP 164/94) „odpowiedzi na pytanie w którym momencie następuje spełnienie świadczenia bezgotówkowego, trzeba szukać przede wszystkim w przepisach art. 454 kc (...)”. Przepis ten jest przepisem iuris dispositivi, pozwala zatem na odmienny sposób ustalenia w umowie, z jaką chwilą nastąpi spełnienie świadczenia bezgotówkowego (przelew bankowy). Zapis § 4 ust. 8 wzoru umowy umożliwia Zamawiającemu, co ma istotne znaczenie z punktu widzenia finansów publicznych, jednoznacznie określić moment zapłaty faktury. Brzmienie § 4 ust. 8 nie ulega zmianie.

Zapytanie nr 7

Zwracamy się z prośbą o zmianę § 5 ust. 6 wzoru umowy na zapis o treści „ Wykonawca wstrzymuje sprzedaż energii elektrycznej w przypadku gdy Zamawiający zwleka z zapłatą za pobraną energię elektryczną co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności” W ramach wyjaśnień informujemy, iż powyższe reguluje nowelizacja ustawy Prawo energetyczne z 26 lipca 2013 r. art. 6 b ust. 2

Odpowiedź:

W art. 6b ustawy Prawo energetyczne jest mowa o przedsiębiorstwach energetycznych wykonujących działalność gospodarczą w zakresie przesyłu lub dystrybucji energii. Jak słusznie zauważył wykonawca, podmiot ten może wstrzymać (nie wstrzymuje) dostawy energii, w sytuacji gdy odbiorca zwleka z zapłatą za świadczoną usługę, co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności. Przedmiotem zamówienia jest dostawa energii elektrycznej, a nie świadczenie usług dystrybucji, czy przesyłu energii. Zamawiający nie przychyła się do wniosku wykonawcy.

Zapytanie nr 8

Zwracamy się z prośbą o zmianę § 5 ust 6 wzoru umowy na zapis o treści „ Wykonawca wstrzymuje sprzedaż energii elektrycznej w przypadku gdy zamawiający zwleka z zapłatą za pobrana energię elektryczna co najmniej przez okres 30 dni po upływie terminu płatności”. W ramach wyjaśnień, informujemy iż powyższe reguluje nowelizacja ustawy Prawo energetyczne z dnia 26 lipca 2013?

Odpowiedź:

Odpowiedź na powyższe zapytanie została udzielona, patrz zapytanie nr 7 o identycznej treści.

Odpowiedź:

Odpowiedź na powyższe zapytanie została udzielona, patrz zapytanie nr 7 o identycznej treści.

Zapytanie nr 9

Zwracamy się z prośbą o udzielenie informacji czy wszystkie punkty poboru Zamawiającego rozliczane

w taryfie B, posiadają układy pomiarowo-rozliczeniowe dostosowane do zmiany sprzedawcy? Jeśli nie, to prosimy o określenie przedziału czasowego, w którym nastąpi ich dostosowanie. Czy Zamawiający jest świadomy tego, że musi to zrobić na własny koszt, a ewentualna procedura potrwa 2-3 miesiące? Informujemy, iż zgodnie z Instrukcją Ruchu i Eksploatacji Sieci Dystrybucyjnej Państwa Operatora Sieci Dystrybucyjnej właścicielem układu pomiarowego w grupie taryfowej B jest odbiorca energii, czyli Państwo, zatem do Państwa należą wszelkie koszty związane z dostosowaniem układu do wymogów zmiany sprzedawcy energii. Fakt, czy układy pomiarowe są dostosowane do w/w wymogów ma bezpośredni wpływ na termin rozpoczęcia dostaw energii. Brak takiego dostosowania może spowodować niemożność wykonania umowy z winy Zamawiającego lub opóźnienie rozpoczęcia dostaw.

Odpowiedź:

Tak, punkty poboru rozliczane w taryfie B, posiadają układy pomiarowe dostosowane do zmiany sprzedawcy.

Zapytanie nr 10

Dotyczy § 6 ust. 1 -2 wzoru umowy. Wykonawca zwraca się z prośbą o wyrażenie zgody na rezygnację z kar umownych i określenie odpowiedzialności stron jako odpowiedzialność ogólną do wysokości poniesionej szkody (straty). Prosimy o modyfikacje zapisów do treści: „ Strony ponoszą wobec siebie odpowiedzialność odszkodowawczą na zasadach ogólnych do wysokości poniesionej szkody (straty)”.

W przypadku nie wyrażenia zgody wykonawca zwraca się z prośbą o zmianę zapisu § 8 poprzez dodanie ust. 3 o następującej treści „Zamawiający zapłaci wykonawcy karę umowną za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę lub Zamawiającego z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Zamawiający, w wysokości 5% wynagrodzenia umownego” oraz ust. 4 o następującej treści: „ W razie rażącego naruszenia postanowień umowy, Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 0,5% wynagrodzenia umownego. Ponadto z powodu rażącego naruszenia umowy przez Zamawiającego, Wykonawca może odstąpić od umowy. Odstąpienie winno nastąpić

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 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 wzoru umowy. Jak widać nieprawdą jest, iż strony są traktowane nierówno – zarówno po stronie wykonawcy jak i po stronie zamawiającego przewidziano konsekwencje niedotrzymania podjętych zobowiązań.

Zapytanie nr 11

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie z § 7 ust. 1 wzoru umowy.

Wykonawca informuje, iż zgodnie z ustawą Prawo zamówień publicznych można odstąpić od umowy w jednym przypadku zgodnie z art. 145. W przypadkach nieuregulowanych, obowiązują przepisy kodeksu cywilnego, zgodnie z art. 139 ustawy Prawo zamówień publicznych, więc wypowiedzenie umowy która jest na czas określony nie może nastąpić bez podania przyczyny- musi być wyrażone wskazane w jakim przypadku może nastąpić jej wypowiedzenie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Ustawa Prawo zamówień publicznych jest aktem szczególnym w stosunku do przepisów Kodeksu cywilnego. Ustawodawca dał Zamawiającemu prawo do odstąpienia od umowy w przypadku zaistnienia okoliczności wcześniej nieprzewidywalnych, na skutek których wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym.

Zapytanie nr 12

Czy układ pomiarowy jest dostosowany do zasad TPA

Odpowiedź:

Tak.

Zapytanie nr 12

Czy układ pomiarowy jest dostosowany do zasad TPA

Odpowiedź:

Tak.

Zapytanie nr 13

Czy w przypadku braku otrzymania wskazań liczników dla taryfy C12a od OSD w terminie Zamawiający dopuszcza możliwość wystawienia faktur szacunkowych?

Odpowiedź:

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Z poważaniem

DYREKTOR
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach

Grzegorz Nowak

- 2 -