

.....  
**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), przekazuję Państwu treść wniosków o wyjaśnienie treści SIWZ, jakie wpłynęły do Zamawiającego w związku z przetargiem nieograniczonym na sprzątnięcie obiektów Śląskiego OW NFZ, oraz udzielam wyjaśnień. Jednocześnie zamieszczam również odpowiedzi na pytania wykonawcy, nie stanowiące prośby o wyjaśnienie SIWZ.

**Pytanie nr 1:**

„Czy wszystkie układy pomiarowo-rozliczeniowe u Zamawiającego są dostosowane do usługi TPA ?”

**Odpowiedź:** Do usługi TPA nie są przystosowane układy pomiarowe w Zabrze, Gliwicach i w Chorzowie. Takie przystosowanie dla tych układów nie jest wymagane (taryfa C11). Pozostałe są przystosowane.

**Pytanie nr 2:**

„Czy Zamawiający pierwszy raz bierze udział w procesie Zamiany Sprzedawcy?”

**Odpowiedź:** Nie.

**Pytanie nr 3:**

Zwracamy się z prośbą o dodanie w § 4 ust. 2, załącznik Istotne Postanowienia Umowy poniższego zapisu przewidującego możliwość zmiany ceny: "Zmiany Umowy w zakresie zmiany cen są dopuszczalne w przypadku zmiany kosztów wpływających na kalkulację cen energii elektrycznej, a w szczególności w przypadku zmian w przepisach prawnych dotyczących podatku VAT lub podatku akcyzowego lub wprowadzenia lub zmiany innych opłat lub podatków związanych z

energii elektryczną lub zmiany przepisów prawa skutkującej wzrostem kosztów wpływających na koszt energii elektrycznej. W takich przypadkach ceny za energię elektryczną dostarczaną na podstawie Umowy ulegają automatycznie korekcie o wartość wynikającą z powyższych zmian. Sprzedawca poinformuje Klienta na piśmie o korekcie ceny energii elektrycznej dostarczanej na podstawie Umowy, wskazując równocześnie zmiany przepisów prawnych stanowiące podstawę tej korekty. Nowe ceny energii elektrycznej będą obowiązujące dla Sprzedawcy i Klienta od chwili wejścia w życie wyżej wymienionych zmian przepisów prawnych stanowiących podstawę do ich korekty".

*Odpowiedź:* Zamawiający nie wyraża zgody. Istotne postanowienia umowy przewidują możliwość zmiany ceny w zakresie podatku Vat oraz podatku akcyzowego. Wprowadzenie ogólnego zapisu umożliwiającego zmianę ceny w przypadku jakichkolwiek wahań kosztów po stronie wykonawcy zaprzeczałoby celowi postępowania, które winno prowadzić do uzyskania stałej, niezmiennej w całym okresie obowiązywania umowy ceny, a jedyne wyjątki od tej reguły winny dotyczyć sytuacji nadzwyczajnych jak cyt. zmiana podatku Vat lub akcyzy. Ponadto proponowany zapis byłby sprzeczny z art. 144 pzp, bowiem nie przewiduje mechanizmu, na którego podstawie i w jakiej wysokości zmiana ceny miałaby następować.

*Pytanie nr 4:*

W § 4 pkt. 10 załącznik Istotne Postanowienia Umowy (umowa) umieszczono zapis „.....Wskazana kwota nie może zostać przekroczona.....”

Czy należy to rozumieć tak, że jeżeli kwota określona w umowie zostanie w pełnej kwocie wykorzystana, umowa ulega rozwiązaniu. Taki warunek jest możliwy do wypełnienia, tylko w sytuacji codziennych (godzinowych) odczytów poboru energii i natychmiastowego bieżącego jej rozliczania. W przypadku odczytów dwumiesięcznych i rozliczania płatności w dwumiesięcznych okresach, niemożliwym do dokładnego sprecyzowania jest (moment – minuta), w którym danym okresie dwumiesięcznym, nastąpiło przekroczenie zużycia i kwoty płatności. Stąd zwracamy się zapytanie, czy możliwe jest dopisanie do w/w punktu zapisu, „lecz końcowe rozliczenie całości przedmiotu niniejszej umowy nastąpi nie wcześniej, niż z końcem dwumiesięcznego okresu rozliczeniowego, w którym nastąpiło wykorzystanie pełnej kwoty”.

*Odpowiedź:* Tak, jeżeli wynagrodzenie umowne zostanie w całości skonsumowane, umowa wygasa. Nie wyrażam zgody na dodanie proponowanego zapisu.

*Pytanie nr 5:*

Czy istnieje możliwość zmiany zapisu z § 4 ust 8 Istotnych Postanowień Umowy załącznik do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na „ Za dzień dokonania zapłaty uznaje się datę wpływu środków na rachunek Wykonawcy” Informujemy, że praktyka obrotu gospodarczego poparta orzecznictwem sądów potwierdza słuszność stanowiska wierzyciela, iż wykonanie zobowiązania następuje z chwilą wpływu środków na rachunek wierzyciela, a nie z chwilą obciążenia rachunku odbiorcy.

*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 przepisie 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 umożliwia Zamawiającemu, co ma istotne znaczenie z punktu widzenia finansów publicznych, jednoznaczne określenie momentu zapłaty faktury.

Brzmienie § 4 ust. 8 pozostaje bez zmian.

**Pytanie nr 6:**

**Czy istnieje możliwość dodania zapisu do § 5 projektu umowy stanowiącego załącznik do SIWZ „Strony ustalają, że rozpoczęcie sprzedaży energii elektrycznej nastąpi od dnia ..... r., nie wcześniej jednak, niż po spełnieniu wszystkich warunków przyłączenia do sieci OSD, oraz nie wcześniej jednak niż z dniem skutecznego rozwiązania obowiązującej umowy oraz nie wcześniej niż z dnia wejścia w życie umowy sprzedaży energii elektrycznej i umowy o świadczenie usług dystrybucji”**

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę na dodanie zapisu z pewną modyfikacją, wynikającą z faktu, iż:

- umowa dotychczasowa zakończyłaby prawnie nie wskutek jej rozwiązania, ale wygaśnie jako zawarta na czas określony oraz
- § 5 określa moment, w którym rozpocznie się realizacja umowy – dniem jej wejścia w życie jest właśnie dzień, w którym rozpocznie się jej realizacja, a więc wprowadzenie zapisu określającego, iż rozpoczęcie sprzedaży nastąpi nie wcześniej niż z dniem wejścia w życie umowy jest bezzasadne.

§ 5 ust.1 istotnych postanowień umowy otrzymuje brzmienie:

„1. Realizacja umowy, w tym rozpoczęcie sprzedaży energii do wszystkich punktów poboru nastąpi od dnia ....., nie wcześniej jednak, niż po spełnieniu wszystkich warunków przyłączenia do sieci OSD oraz nie wcześniej niż z dniem wejścia w życie umowy o świadczenie usług dystrybucji. Jeżeli z powodów wymienionych w zdaniu poprzedzającym rozpoczęcie realizacji umowy nastąpi w terminie późniejszym niż wyżej wymieniony, w sytuacji przedłużenia się procedur związanych ze zmianą sprzedawcy energii elektrycznej, z zawarciem umowy na świadczenie usług dystrybucji lub z innych powodów, Zamawiający poinformuje na piśmie Wykonawcę o zaistnieniu ww. sytuacji oraz o terminie rozpoczęcia realizacji umowy”.

**Pytanie nr 7:**

**Czy istnieje możliwość zmiany zapisu z § 4 ust 5 umowy stanowiącej załącznik do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na „Należności ..... będą płatne w terminie 21 dni od daty wystawienia faktury”.**

**Pozostawienie zapisów zgodnie, z którymi faktury VAT będą płatne w terminie 14 dni od daty dostarczenia faktury do siedziby Zamawiającego będzie oznaczało każdorazowo konieczność ingerencji Wykonawcy w automatycznie wykonywane operacje przez systemy rozliczeniowo – księgowo, które określają termin płatności od daty wystawienia faktury.**

**Odpowiedź:**

§ 4 ust.5 istotnych postanowień umowy ma inne brzmienie, niż zacytowane przez wykonawcę. Jeśli natomiast wykonawca miał na myśli § 4 ust.6, który mówi o terminie płatności, to zwracam uwagę, iż zamieszczony tam zapis również brzmi inaczej, niż sugeruje wykonawca.

**Pytanie nr 8:**

**Dodatkowo wnosimy o odpowiednią modyfikację zapisów zawartych w § 6 ust. 1 istotnych postanowień umownych w sposób zobowiązujący również Zamawiającego do zapłaty kary umownej w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania przez Zamawiającego umowy.**

**Odpowiedź:**

Sugerowane przez wykonawcę tak ogólne sformułowane żądanie stoi w sprzeczności wobec istoty zobowiązania będącego przedmiotem zamówienia. To na wykonawcy spoczywa obowiązek wykonania zamówienia i to on w przypadku jego niewykonania lub nienależytego wykonania podlega rygorowi kar umownych. Natomiast niewykonanie zobowiązania wzajemnego przez zamawiającego (zapłata wynagrodzenia) rodzi konsekwencje w postaci możliwości obciążenia go stosownymi odsetkami, co zostało już przewidziane w § 4 ust. 9 istotnych postanowień umowy.

**Pytanie nr 9:**

**Ponadto wnosimy o zmianę zapisów dotyczących kar umownych przysługujących Sprzedawcy zawartych w § 6 ust. 2 wzoru umowy odpowiednio na: „W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn niezależnych od Wykonawcy lub w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn zależnych od Zamawiającego, Zamawiający zobowiązuje się do zapłaty kary umownej w wysokości 0,5% ceny oferty Wykonawcy z dnia ....., która wynosi ..... zł. Kwota kary umownej zostanie zapłacona na wskazane przez Wykonawcę konto bankowe”. Dodatkowo wnosimy o odpowiednią modyfikację zapisów zawartych w § 7 ust. 6 umowy w sposób zobowiązujący również Zamawiającego do zapłaty kary umownej w terminie 7 dni kalendarzowych od daty przekazania mu stosownego wezwania przez Wykonawcę.**

**Odpowiedź:**

Wprowadzenie możliwości odstąpienia od umowy we wskazanych okolicznościach nie jest możliwe. Proponowane zapisy godziłyby w cel udzielenia zamówienia publicznego oraz w zasadę pacta sunt servanda – umowę zawiera się, aby ją zrealizować, niecelowe więc byłoby umożliwienie odstąpienia od niej przez stronę w oparciu o bliżej niesprecyzowane okoliczności. Pragnę zwrócić uwagę na fakt, iż instytucja odstąpienia od umowy rodzi poważne skutki dla obu stron umowy – w razie wykonania prawa odstąpienia umowa uważana jest za nie zawartą. To, co strony już świadczyły, ulega zwrotowi w stanie niezmienionym, chyba że zmiana była konieczna w granicach zwykłego zarządu.

Podsumowując, nieuzasadnione jest wprowadzanie zapisów ogólnych, niesprecyzowanych, które pozwalałyby na odstąpienie od umowy w bliżej nie dających się zdefiniować okolicznościach, o których wiadomo tylko tyle, iż są lub nie są zależne od którejkolwiek ze stron.

W § 7 istotnych postanowień umowy brak ust.6.

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.

Z upoważnienia ~~Wydziałem~~ Wydziałem  
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego  
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach  
NACZELNIK  
Wydziału Ekonomiczno-Finansowego  
*Barbara Uchnast*

NACZELNIK  
Wydziału Administracyjno-Gospodarczego  
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego  
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach

*Marian Ziółko*

Kierownik  
Wydziału Administracyjno-Gospodarczego  
Śląskiego Oddziału Wojewódzkiego  
Narodowego Funduszu Zdrowia w Katowicach  
Dzień  
Narodowy Fundusz Zdrowia  
*Tomasz Szlachetnicki*