

Żnin, dnia 10 września 2018r.

OR. 272.7.2018

Treść zapytań i wyjaśnień dotyczących zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego, którego wartość zamówienia oszacowana została powyżej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy - Prawo zamówień publicznych pod nazwą: Żnińska Grupa Zakupowa. Dostawa energii elektrycznej do lokali i obiektów w okresie od 01.11.2018r. do 31.12.2019r.

Na podstawie art. 38 ust. 1a oraz ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przekazuje treść zapytania dotyczącego zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia wraz z wyjaśnieniami.

1. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość odstąpienia od zapisu §10 ust. 4 pkt 2) zdanie drugie:
„W przypadku braku odpowiedzi / nie dostarczenia faktury korygującej w umownym terminie (w odniesieniu do okoliczności innych niż opisane w ust. 1-3 powyżej) Zamawiającemu (Nabywcy/Odbiorcy) przysługuje prawo do naliczenia kary umownej, na zasadach opisanych w §18 Umowy.”?
W ocenie Wykonawcy przewidziany przez Zamawiającego przypadek dotyczy obowiązku Wykonawcy zapewnienia standardów jakościowych obsługi, za niedotrzymanie których przysługują Zamawiającemu bonifikaty, zgodnie z zapisami § 10 ust. 1 i ust. 2 Umowy.

Odpowiedź na pytanie nr 1

Zamawiający nie dokonuje zmian, ponieważ uprawnienie do naliczenia kary umownej przysługiwać będzie wyłącznie w okolicznościach innych niż opisane w §10 ust.1-3, a więc w przypadkach nie objętych uprawnieniem do żądania bonifikaty.

2. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zaakceptowania terminu płatności 21 dni od daty wystawienia faktury, przy jednoczesnym zobowiązaniu Wykonawcy do dostarczenia faktury na co najmniej 7 dni przed terminem płatności (§12 ust. 3 oraz ust. 6)?
Ze względu na ewidencję podatków, w szczególności podatku akcyzowego oraz z przyczyn technicznych związanych z procesem rozliczeń obowiązującym u Wykonawcy niezbędne jest jednoznaczne określenie terminu płatności na wystawianej fakturze.
W celu usprawnienia procesu otrzymywania faktur VAT, Wykonawca proponuje wystawianie faktury sprzedaży (w tym faktury korygującej/duplikatu) w formie elektronicznej, tzw. e-faktura.

Odpowiedź na pytanie nr 2

Zamawiający nie dokonuje zmian.

3. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość doprecyzowania zapisu §12 ust. 4 poprzez dodanie po zwrocie: „odsetek ustawowych” zwrotu: „za opóźnienie w transakcjach handlowych”, które są bezwzględnie obowiązujące z mocy prawa?

Odpowiedź na pytanie nr 3

Zamawiający nie dokonuje zmian.

4. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zwrotu nadpłaty powstałej w wyniku uwzględnienia reklamacji w terminie 30 dni od daty wpływu pisemnego żądania Zamawiającego (Odbiorcy/Nabywcy) (§12 ust. 6)?

Odpowiedź na pytanie nr 4

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

5. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość odstąpienia od zapisu §12 ust. 7 pkt 1-5 oraz §13 ust.1 w części dotyczącej zapisu: „pod rygorem wstrzymania płatności”?
6. W prawie energetycznym obowiązuje zasada, zgodnie z którą wniesienie reklamacji nie zwalnia z obowiązku zapłaty. Tymczasem wprowadzony przez Zamawiającego katalog wyjątków od zasady, że reklamacja nie zwalnia z obowiązku płatności jest tak szeroki, że to zasada staje się wyjątkiem.

Odpowiedź na pytanie nr 5 i 6

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Zapis nie jest sprzeczny z obowiązującymi przepisami.

Brak jest jakiegokolwiek uzasadnienia dla dokonania płatności za błędnie wystawione faktury, np. wg zawyżonych stawek lub za energię pobraną przez obiekt nie objęty umową.

7. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość doprecyzowania zapisu §14 ust. 2 poprzez usunięcie słów „w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego (Nabywcy/Odbiorcy) na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej i wypowiedzenia Umowy (...)”?
- Wykonawca informuje jednocześnie, że wstrzymanie dostaw energii elektrycznej może nastąpić zgodnie z Art. 6 b Ustawy prawo energetyczne.
- Obowiązek pisemnego powiadomienia 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 Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne.

Odpowiedź na pytanie nr 7

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Zapis nie jest sprzeczny z obowiązującymi przepisami.

8. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zaakceptowania zasady regulowania należności na rachunek bankowy Wykonawcy wskazany w treści faktury (§13 ust. 4)?

Odpowiedź na pytanie nr 8

Tak.

9. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość doprecyzowania zapisu §14 ust. 2 poprzez usunięcie słów „(...) pomimo uprzedniego bezskutecznego wezwania do zapłaty zaległych i bieżących należności w dodatkowym dwutygodniowym terminie oraz powiadomienia Zamawiającego (Nabywcy faktury/Odbiorcy faktury) na piśmie o zamiarze wstrzymania sprzedaży energii elektrycznej i wypowiedzenia umowy, z zastrzeżeniem §12 ust. 7-9 Umowy”?
- Wykonawca informuje jednocześnie, że wstrzymanie dostaw energii elektrycznej może nastąpić zgodnie z Art. 6 b Ustawy prawo energetyczne.
- Obowiązek pisemnego powiadomienia 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 Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie przedmiotowego zapisu do treści zgodnej z ustawą Prawo energetyczne.

Odpowiedź na pytanie nr 9

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian. Zapis nie jest sprzeczny z obowiązującymi przepisami.

10. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany umowy w zakresie ceny jednostkowej brutto energii o zmiany powszechnie obowiązujących przepisów prawa dotyczących wprowadzenia nowych praw majątkowych lub nowych obowiązków związanych z zakupem praw majątkowych lub certyfikatów dotyczących efektywności energetycznej (§17 ust. 1)?

Wykonawca proponuje rozszerzenie klauzuli waloryzacyjnej w celu zmiany wysokości należnego Wykonawcy wynagrodzenia tylko w sytuacji gdy niezależne od Wykonawcy zmiany przepisów prawa energetycznego będą miały wpływ na koszty związane z wykonaniem zamówienia.

Brak możliwości zmiany ceny energii w trakcie realizacji kontraktu w powyższym zakresie powoduje konieczność wkalkulowania przez Wykonawcę w cenę jednostkową ryzyka z tytułu zmian w ww. przepisach prawa. Wpłyne to na wysokość ceny jednostkowej energii elektrycznej zaoferowanej do realizacji zamówienia a tym samym przełoży się wysokość wynagrodzenia należnego Wykonawcy.

Wykonawca gwarantuje, że poinformuje Zamawiającego na piśmie o korekcie ceny wskazując równocześnie zmiany w przepisach prawa stanowiące jej podstawę. Nowe ceny energii elektrycznej będą obowiązywały Strony najwcześniej od chwili wejścia w życie zmian przepisów prawa.

Odpowiedź na pytanie nr 10

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

11. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmniejszenia wymiaru kary umownej, o której mowa w §18 ust.1 do wysokości 0,1 % brutto wynagrodzenia opisanego w §11 ust.2 i doprecyzowania zapisu poprzez wskazanie że kara należy się za zawnioną utratę uprawnień, koncesji lub zezwoleń do sprzedaży energii elektrycznej?

Odpowiedź na pytanie nr 11

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanych zmian.

12. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość odstąpienia od zapisu § 18 ust.2?

W ocenie Wykonawcy kara umowna przewidziana tym zapisem prowadzi do kumulacji z karą umowną przewidzianą z ust. 1, a podwójne karanie zostało zakwestionowane w orzecznictwie sądowym. W przypadku braku możliwości odstąpienia od zapisu §18 ust. 2 Wykonawca proponuje obniżenie wysokości kary za odstąpienie/rozwiązanie Umowy do 10% co jest standardem rynkowym i zmianę sposobu naliczania na: „10% wynagrodzenia za niezrealizowaną część Umowy, której dotyczy odstąpienie/rozwiązanie z winy Wykonawcy”?

Odpowiedź na pytanie nr 12

Zamawiający nie dokonuje zmiany.

13. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość obniżenia wymiaru kary umownej, o której mowa w § 18 ust. 3 - 5 do: „5 % wartości wynagrodzenia brutto za ilość energii elektrycznej zamówionej dla danego Nabywcy/Odbiorcy reprezentowanego przez Zamawiającego, która Nabywcy/Odbiorcy nie została sprzedana?

Odpowiedź na pytanie nr 13

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

14. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość odstąpienia od zapisu §18 ust.6-7?

W ocenie Wykonawcy przewidziane przez Zamawiającego przypadki dotyczą obowiązku Wykonawcy zapewnienia standardów jakościowych obsługi, za niedotrzymanie których przysługują Zamawiającemu bonifikaty, zgodnie z zapisami § 10 ust. 1 i ust. 2 Umowy. Ponadto Zamawiający jest chroniony trybem reklamacyjnym zgodnie z którym przekroczenie terminu rozpatrzenia reklamacji skutkuje jej uznaniem przez Wykonawcę.

W przypadku pozostawienia zapisów Wykonawca prosi o zastąpienie słowa: "opóźnienie" słowem: "zwłoką"?

Odpowiedź na pytanie nr 14

Zamawiający nie dokonuje zmiany.

15. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość doprecyzowania §18 ust. 10 poprzez dodanie na końcu zdania zapisu o treści:
"(...) przy czym całkowita odpowiedzialność Wykonawcy w związku z Umową jest ograniczona do wysokości wynagrodzenia brutto za ilość zamówionej energii elektrycznej dla danego Nabywcy reprezentowanego przez Zamawiającego, która nie została mu sprzedana."?

Odpowiedź na pytanie nr 15

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

16. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość odstąpienia od zapisu §18 ust. 11 Kumulowanie kar z tego samego tytułu jest niezgodne z prawem i z mocy prawa nieważne.

Odpowiedź na pytanie nr 16

Zamawiający nie dokonuje zmiany.

17. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość doprecyzowania §18 ust. 12 poprzez dodanie na końcu zapisu o treści:
"(...) do wysokości wynagrodzenia brutto za ilość zamówionej energii elektrycznej dla danego Nabywcy reprezentowanego przez Zamawiającego, która nie została mu sprzedana."?

Odpowiedź na pytanie nr 17

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

18. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość odstąpienia od wymogu wniesienia przez Wykonawcę zabezpieczenia należytego wykonania Umowy (§19)?
Wniesienie przez Wykonawcę zabezpieczenia należytego wykonania Umowy stanowi koszt, który Wykonawca będzie musiał wkalkulować w cenę oferty. Wpłynie to na wysokość ceny jednostkowej energii elektrycznej zaoferowanej do realizacji zamówienia a tym samym przełoży się wysokość wynagrodzenia należnego Wykonawcy.

Odpowiedź na pytanie nr 18

Zamawiający nie odstępuje od wymogu wniesienia należytego zabezpieczenia umowy, zgodnie z zapisami SIWZ rozdział XVI oraz postanowieniami Umowy §19.

19. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość odstąpienia od §21 ust. 1 lub zmianę zapisu w następujący sposób:
„Żadna ze Stron nie ma prawa dokonać przelewu swoich praw i/lub przeniesienia swoich obowiązków wynikających z Umowy na jakąkolwiek osobę trzecią bez uprzedniej pisemnej zgody drugiej Strony pod rygorem nieważności, z tym zastrzeżeniem, iż zgoda drugiej Strony nie jest wymagana wyłącznie na przeniesienie przez Stronę uprawnioną do otrzymania zapłaty wymagalnych wierzytelności pieniężnych przysługujących jej wobec drugiej Strony.”?

Odpowiedź na pytanie nr 19

Zamawiający nie dokonuje wnioskowanej zmiany.

20. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość doprecyzowania, czy ma zawarte umowy/aneksy w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych, które uniemożliwiają zawarcie nowej umowy sprzedażowej w terminach przewidzianych w SIWZ? Jeśli tak - jakie są terminy wypowiedzeń umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych/programów lojalnościowych?

Odpowiedź na pytanie nr 20

Zamawiający nie ma zawartych umów/aneksów w ramach akcji promocyjnych lojalnościowych uniemożliwiających rozpoczęcie dostaw w terminach wskazanych w SIWZ.

21. Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zawarcia Umowy w drodze korespondencyjnej jeśli Wykonawca dostarczy podpisane jednostronnie egzemplarze w terminie wskazanym przez Zamawiającego?

Odpowiedź na pytanie nr 21

Zamawiający nie wyraża zgody na zawarcie umów drogą korespondencyjną.

Sporządził PGK S.A.

Sprawdził JO  10.09.2018r.

Sprawdził AM  10.09.2018r.

STAROSTA ŻNIŃSKI


Zbigniew Maszczyk

